

PRÁCTICA
DE
TESTAMENTOS,
Y
MODOS
DE
SUCEDER.

POR JUAN DE LA RIPIA,
*Contador por su Magestad, de la in-
tervencion de las rentas Rea-
les de Almagro, y Campo
de Calatrava.*

Y ANADIDA POR SU AVTOR
aora nuevamente en esta vltima
impresion.

CON LICENCIA.

En Madrid: En la Imprenta de Angel Palqual
Rubio, Año de 1718.

APROBACION DE EL LICEN-
ciado Don Juan Antonio de Nava, Proto-
notario de la Nunciatura
de España.

SECRETARIA
REAL
FACULTAD DE DECRETOS

DE mandato de el Señor Doctor Don
Francisco Forteza, Abad de San Vi-
cente de la Sierra, Dignidad en la Santa Igle-
sia de Toledo, y Vicario de esta Villa de Ma-
drid, y su Partido, he visto vn Libro, intitu-
lado : *Práctica de Testamentos, y Modos de*
Suceder, compuesto por Juan de la Ripia, Con-
tador por su Magestad de las Rentas Reales de
Almagro, en el qual no hallo nada, que dis-
fuerne de nuestra Fè Catholica, y buenas cos-
tumbres : por lo qual V. S. siendo servido, po-
drà concederle al Autor la licencia que pide.
Asi lo fiento, en Madrid à 18. de Mayo de
1674. años.

*Lic. Don Juan Antonio
de Nava.*

No Rg. 1497

52

Li

Licencia del Ordinario.

NOs el Doctor Don Francisco Fortezá,
Abad de San Vicente, Dignidad en
la Santa Iglesia de Toledo, Inquisidor Ordi-
nario de Corte, y Vicario de esta Villa de Ma-
drid, y su Partido, damos licencia para que
se pueda imprimir el Libro, intitulado: *Prac-
tica de Testamentos, y Modos de Suceder*, com-
puesto por Juan de la Ripia; atento, por la cen-
sura de el Licenciado Don Juan Antonio de
Nava, no tiene cosa contra nuestra Santa Fè
Catholica, y buenas costumbres. Dada en Ma-
drid a veinte y seis de Mayo de mil seiscientos
y setenta y quatro años.

*Lic. Don Francisco
Fortezá.*

Por su mandado.

Diego de Velasco.

SV

SVMA DE LA LICENCIA.

Tiene Licencia de los Señores de el Con-
sejo Real de Castilla, Angel Pasqual
Rubio, Impressor de Libros en esta
Corte, para por vna vez poder imprimir vn
Libro, intitulado: *Ripia de Testamentos*, su
Autor Juan de la Ripia, Contador por su Ma-
gestad, de la intervencion de las Rentas Rea-
les de Almagro, y Campo de Calatrava, co-
mo mas largamente consta de su original. Ma-
drid, y Diziembre de mil setecientos y ca-
torze. ==

*Don Santiago Agustin
Riol.*

*Don Fernando Matheos
Domínguez*

*Fernando
Matheos*

FEE

FEE DE ERRATAS.

Pag. 54. lin. 2. descendites, lee descendientes. Pag. 103. lin. 26. sec, lee fec. Pag. 153. lin. 6. Iglasia, lee Iglesia. Pag. 163. lin. 27. Qauando, lee Quando.
He visto este Libro, intitulado: *Practica de Testamentos, y modos de suceder*, compuesto por Juan de la Ripia, Contador por su Magestad, de la intervencion de las Rentas Reales de Almagro, y Campo de Calatrava, y advertidas estas erratas, esta fielmente impresso; y corresponde al que le sirve de original. Madrid, y Mayo catorze de 1718.

Lic. Don Benito del Rio
y Cordido,

Corrector General por su Magestad.

TAsaron los Señores del Consejo Real de Castilla este Libro, intitulado: *Practica de Testamentos, y modos de suceder*, compuesto por Juan de la Ripia, Contador por su Magestad, de la intervencion de las Rentas Reales de Almagro, y Campo de Calatrava, à seis maravedis cada pliego, como consta de su original, despachado en el Oficio de Don Baltasar de San Pedro.

INDICE

INDICE DE LO QUE CONTIENE esta Obra.

OBJECCIONES A AVTORES.

O Bjecciones à Gabriel de Monterroso, fol. 2.

Objecciones à Diego de Ribera, fol. 5.

Objecciones à Antonio de Argueldo, fol. 8.

Objecciones à Diego Gonzalez Villarroel, fol. 9.

Objecciones à Francisco Gonzalez de Torneo, fol. 11.

Objecciones à Thomàs de Palomares, fol. 14.

Objecciones à D. Pedro Melgares, fol. 19.

Practica de Testamentos.

QUè es Testamento, y en quantas maneras se puede hazer, fol. 25. num. 1.

Quien puede hazer testamento, fol. 26. num. 3. 4.

Quien no puede hazer testamento, fol. 27. num. 7. 8.

Como puede testar el Soldado, fol. 27. num. 6.

El Ciego como puede testar, ibid. num. 9.

El testador puede prohibir que se abra parte de su testamento, ibid. num. 10.

Diferentes especies de incapacidad, que embarazan, el po-

der testar, ibid. num. 11.

Testamento cerrado tiene dificultad: lo pueda hazer el que no sabe leer, y elcrivir, fol. 28. num. 9.

El Eserivano tiene obligacion à hazer diferentes diligencias para hazer el testamento, ibid. num. 13.

Sepultura.

En què Iglesias deben enterrarse los difuntos, fol. 30. n. 1.

No se pueden mudar los cuerpos de los difuntos, fol. 31. num. 2.

Los gastos del dia del entierro, què preferencia tienen, ibid. num. 3.

Legados.

Què es legado, y à quèien no se pueden dexar, fol. 31. num. 1.

El legatario debe aceptar el cargo de ser tutor, ibid. num. 2.

El legatario puede aceptar el legado, y renunciar la herencia, ibid. num. 3.

Diferentes gravámenes, que pueden ser puestos de legados à los herederos, fol. 32. n. 4.

Los legados hechos in voze en herencia abintestato, fol. 26. num. 5.

Man-

Manda de vn esclavo con condiciones, fol. 33. num. 6.
Como se han de hazer los legados segundos de las cosas que no ay, fol. 34. num. 7.
Legado de cosa empeñada, en el legatario, ibid. num. 8.
Las cosas que no se pueden mandar, ibid. num. 9.
Legado de cosa empeñada, fol. 34. num. 10.
La libertad, y legados valen, aunque el testamento por nulidad se rompa, ibid. n. 11.
Legado hecho à muchos, como se acrecen las partes de los muertos, ò que no aceptan, ibid. num. 12.
No se puede relevar al tutor de cuentas, y inventario, fol. 35. num. 13.
No se puede mandar contra el fuero, ò costumbre, y que no se pida quenta de Capellanías, y memorias de Missas, fol. 36. num. 14.
Los legados en especie se deben luego, ibid. num. 15.
Quando ay duda en los legados, se entiende al menor numer. ibid. num. 16.
Algunas cosas por nacer se pueden mandar, ibid. n. 17.
Manda de esclavo, sin nombrarlo, como se entiende, ibid. n. 18.
Puedese mandar el servicio de vn esclavo, ibid. num. 19.
Quando se manda en vna clausula muchas cosas, todas se aceptan, ò repudian, fol. 37. n. 20.

Quando se enagena el legado en especie, ò se muda en otra, que ha de entero, ibid. num. 21.
Legado de cosa litigiosa se puede hazer, fol. 37. num. 22.
Legado de carro, ò carreta, incluye las bestias que la traen, y espira si mueren, ibid. numer. 23.
Legado de mina no passa à los sucesores, sino se expresa, ibid. num. 24.
Legados entre descendientes, se imputan en el tercio, ibid. num. 25.
Quando se manda vna parte, ò mas sin distincion, se entienden de doze, fol. 38. numer. 26.
Legado espira no sobreviviendo el legatario, y orden, de xar legados à dia cierto, y fideicomissos, y declaracion de algunas dudas sobre esto, ibid. num. 27.
Legado en mas del quinto, no se puede hazer al hijo bastardo: y aunque declare le debemos, se ha de probar la causa, fol. 39. num. 28.
Los legados à personas, que no los pueden aver, son del Rey, fol. 40. num. 29.
Legado de vna cosa por dos testadores, como se entiende, ibid. num. 30.
Legado de vna cosa à vna persona muchas vezes, como se entiende, ibid. num. 31.

Le

Legado de vna cosa à muchos, ò sien lo mandada à cada vno de por sí, la han de partir, ibid. num. 31.
Diferentes Ordenes, que pretendieron tener derecho à ciertas cosas, no mandando les algo, ò abintestato no lo hagan del, fol. 40. n. 33.
Si los peregrinos tuieren abintestato lo que se ha de hazer de sus bienes, fol. 41. num. 34.
Manda forçosa es el casamiento de huérfanas, ibid. n. 35.
Condiciones de legados y herencias.
Los efectos, que causan las condiciones en los legados, y de los que se hazen puramente, ibid. num. 1.
Las causas no son condiciones, y los legados valen, aunque las causas no sean ciertas, fol. 42. num. 2.
Los legados hechos por via de modo, aunque rigurosamente no son condiciones, se han de procurar cumplir, ibid. n. 3.
Las condiciones, que son en poder de los à quien son puestas, las han de cumplir, y basta que no se falte por ellos el cumplimiento, ibid. n. 4.
Declaracion de la condicion, y el modo, fol. 42. num. 5.
No embaraça al heredero la condicion, que se pone à otro coheredero, aunque aquel no la cumpla, fol. 42. n. 6.

Quales condiciones son juntas, y quales apartadas, y como se hazen; y quando se pone vna condicion sobre muchos, qualquiera que la cumpla satisface por todos, ibid. num. 7.
Condicion, que depende de dos el cumplirla, como se entiende, fol. 43. n. 8.
Quando el señor del siervo es instituido por heredero, no se le puede à su siervo dexar legado, sino es con condicion à tiempo determinado, y diferentes modos de instituir à los siervos, fol. 44. num. 9.
Las condiciones ciertas de tiempo pasado, ò por venir, no embaraçan la herencia, fol. 44. num. 10.
Las condiciones contra derecho, ò naturaleza, no embaraçan à los que se las ponen, ibid. num. 11.
Las condiciones imposibles de hecho destruyen las herencias, y legados fol. 45. n. 12.
Lo mismo se entiende en condiciones perplexas, y dudosas, ibid. num. 13.
Què efecto causan las condiciones casuales, ibid. num. 14.
Las condiciones mezcladas, què efecto hazen, ibid. n. 15.
Las condiciones tacitas se entienden, aunque no se expliquen, fol. 46. n. 16.
No se puede poner condicion contra el matrimonio, y

menos contra el estado de Religion, fol. 46. num. 17.
De los legados, que se dexan contra el matrimonio, pudiendose hazer por condiciones justas en otra forma, ibid. num. 18.

Tutores.

En quantas maneras pueden nombrar tutores, fol. 47. n. 1.
Las tutelas, y curadurias de los Grandes, se han de pedir ante el Rey, fol. 48. num. 2.
La obligacion de tutores, y curadores, ibid. num. 3.
Los tutores, y curadores no pueden comprar bienes de sus menores, ibid. num. 4.
Quando son Muchos nombrados por tutores, que se ha de hazer no conformandose, y la tutela ha de ser yna sola, ibid. num. 5.
Quien puede nombrar tutores, ibid. num. 6.

La muger, muerto su marido, puede nombrar tutor a sus hijos no desheredandolos, fol. 49. num. 7.

La muger, passando a segundo matrimonio, pierde la tutela, ibid. n. 8.

Los que no pueden ser tutores, ibid. num. 9. y 10.

Al Tutor le pertenece la dezi- ma de frutos, ibid. num. 11.

El esclavo, que el señor dexa por tutor de sus hijos, que da libre, aunque no se no expresse, fol. 50. num. 12.

El padre puede dar tutor a sus hijos bastardos, y a los extraños se puede en lo que se les dexa, ibid. num. 13.

Quando no ay tutor, y testamentarios, quien lo debe ser, ibid. num. 14.

Curadores, no se nombran en testamentos, ibid. num. 15.

El padre es tutor de su hijo, que emancipa hasta que llegue a la edad legitima, ibid. n. 16.

El tutor puede querellar por su menor, fol. 51. num. 17.

Los que se pueden escusar de ser tutores, fol. 51. num. 18.

Las razones, y quien son parte para pedir se quite la tutela, por sospecha, o mala administracion fol. 52. num. 20. 21. y 22.

La pena de los que casan su hijo con la huérfana, que tienen en tutela, fol. 53. n. 23.

El tutor no puede prohibir su menor, ibid. num. 24.

Mejoras.

Los ascendientes pueden mejorar en tercio, y quinto a sus ascendientes, y damnificar solo en el quinto; y los dependientes pueden damnificar en el tercio, fol. 53. n. 1.

Los ascendientes pueden poner gravamen en el tercio en cierta forma, ibid. n. 2.

Puedese mejorar a nietos, aun que sean vivos los padres, fol. 54. num. 3.

Puedese repudiar la mejora, y aceptar la herencia, ibid. n. 4.

Quando se promete no mejorar en contrato inter vivos, no puede aver mejora: y si prometen mejorar, es avida por hecha, fol. 55. num. 5.

Las mejoras se atienden al tiempo de la muerte, ibid. n. 6.

Puedese renunciar la herencia, salvo quando se da dote, o donacion inoficiosa, y aqui ay eleccion de tiempo, ibid. n. 7.

Las mejoras valen, aunque el testamento se rompa, ibid. num. 8.

Las mejoras no se pueden sacar de lo que se trae a colacion, ibid. num. 9.

Quando ay mejora, aunque no se diga, se entiende en tercio, y quinto, ibid. num. 10.

Distinguese quando ay dos mejoras de quinto, y quando es posible corran, fol. 56. num. 11.

El quinto se saca primero que el tercero, ibid.

Las mejoras se pueden revocar no siendo por contrato inter vivos, o en otras formas, fol. 57. n. 13.

Albaceas.

Por quantos nombres son llamados los Albaceas, y lo pueden ser los que estavan ausentes, fol. 57. num. 1.

El poder que tienen los albaceas, ibid. n. 2.

Como han de distribuir la ha-

zienda los albaceas quando ay legados, ibid. num. 3.

En quatro casos puede los albaceas pedir los bienes del testador, fol. 58. n. 4.

El albacea ha de mostrar el testamento dentro de un mes, ibid. num. 5.

El termino de los albaceas, ibid. num. 6.

El Obispo puede apremiar al albacea, fol. 59. num. 7.

Los albaceas privados pierden las mandas, ibid. num. 8.

Quando no puede ser albacea, ibid. num. 9.

En qual caso ha de cumplir el testamento el Obispo, ibid. num. 10.

Quando el heredero es ausente, toca el cumplimiento de todo al albacea, ibid. n. 11.

Herederos.

Tres generos de herederos ay, fol. 60. num. 1.

En testamento ha de ser nombrado el heredero, y en cobdicio puede aver fideicomiso, ibid. num. 2.

Al heredero sin condicion no se le puede poner en cobdicio, y el modo de nombrar heredero en cobdicio en un caso, y de los memoriales, ibid. num. 3.

Quien puede ser nombrado por heredero, fol. 61. n. 4.

Los que no pueden ser nombrados por herederos, fol. 62. n. 5. y 6.

A los hijos ilegítimos solo se puede mandar el quinto, fol. 62. num. 7.

Los hijos fuera de matrimonio con quantos nombres son llamados, fol. 63. num. 8.

No pueden ser herederos hijos de Clerigos, Religiosos, de sus padres, y parientes, ibid. num. 9.

Los hijos bastardos heredan à sus madres no teniendo hijos legítimos, fol. 64. num. 10.

Los hijos legitimados por el Rey, no concurren con los legítimos, ibid. num. 11.

La herencia no puede ser dexada à tiempo determinado, y cierto, salvo los Cavalleros, ibid. num. 12.

Al heredero extraño le toca à lo menos la quarta parte, salvo si expressemente se le excluye, ibid. num. 13.

Como se baxa la quarta falcidia, fol. 65. num. 14.

La hazienda, y su monta se considera al tiempo de la muerte, y el pro, ó daño es del heredero, ibid. num. 15.

De qué cosas no se puede sacar la quarta falcidia, ibid. n. 16.

La pena del heredero, que cumple mandas contra derecho, y la de quando no cumple las justas, ibid. num. 17.

El siervo puede ser heredero de su señor, y es libre, aunque no se expresse, fol. 66. num. 18.

No se pueden liberrar todos los siervos en perjuizio de acreedores, fol. 67. num. 19.

Quando se enagena el siervo nombrado heredero, passa la herencia al nuevo señor, ibid. n. 20.

Qué se hará si se remite la cantidad de herencia à cobdicio, ibid. num. 21.

Vicia se la herencia, quando vno de dos amigos de vn nombre, sin distinguirlo por señas, es señalado por heredero, ibid. num. 22.

El nombramiento de heredero no se puede cometer à otro, fol. 68. num. 23.

Qué efecto causa nombrar à vno, ó à muchos herederos en ciertas partes, sin declarar la demás hazienda, ibid. num. 24.

En quantas partes se confidera la hazienda no declarandola, fol. 69. num. 25.

Quando se nombra heredero, juzgando que el primero era muerto, serálo el primero, fol. 70. num. 26.

La muger, aunque se case dentro del año, no pierde la herencia del marido, ibid. num. 27.

Vale el testamento in voze ante Escrivano, y siete testigos, aunque se remitiesse à consulta, y muriesse antes de oír el parecer, ibid. n. 28.

El heredero extraño puede ser pri-

privado por disposicion in voze en caso de ingratitud, y la herencia es de el Rey, ibid. num. 26.

Como se entiende la herencia, que se dexò al acreedor, queriendo este cobrar su debito, y ciertas declaraciones, fol. 71. num. 30.

El Clerigo ha de mostrar el testamento ante la Justicia Seglar, siendo Seglar el testador, ibid. num. 31.

Ascendientes.

En qué forma, y como heredan los ascendientes de sus descendientes, fol. 72. n. 1.

Legitimados por siguiente matrimonio.

Los legitimados por subsecuente matrimonio, suceden con los legítimos de matrimonio, y en que caso no lo serán por subsecuente matrimonio, ibid. num. 1.

Posthumos, y abortivos.

En qué tiempo puede ser el parto natural, y legitima la criatura, fol. 73. num. 1.

Qué termino ha de vivir la criatura para heredar, y los monstruos no pueden, fol. 74. num. 1.

Prohibidos.

Que es arogacion, y adopcion, y qué pertenece à estos en testamento, y abintestato, fol. 75. num. 1.

Qué pertenece à los padres en bienes de los hijos.

Lo que pertenece à los padres en los bienes de los hijos, y qué son bienes proféticos, y quales adventicios, ibid. num. 1.

Colaterales.

Abintestato heredan hermanos, y sobrinos, fol. 75. num. 1.

Los hermanos enteros preceden à los medios, y los sobrinos enteros à los medios hermanos, ibid. num. 2.

Dudas que se pueden ofrecer de no expresar bien las instituciones en colaterales, fol. 77. num. 3.

Hijos naturales.

En qué forma suceden los naturales à sus hermanos, y como se sucede en sus herederos, ibid. num. 1.

Desheredacion.

Como se haze la desheredacion, y de su validacion, fol. 78. num. 1.

Causas para desheredar los descendientes, fol. 79. num. 2.

Las causas por qué el heredero puede perder la herencia, fol. 81. num. 3.

Por qué razones pueden ser desheredados los ascendientes por sus descendientes, fol. ibid. num. 4.

Qué es pretericion, la qual no basta

basta para ser desheredacion,
fol. 83. num. 5.

En què caso compete el herma-
no la querella de inoficioso
testamento, ibid. n. 6.

Si el padre deshereda al hijo,
puede dar por heredero à su
hijo natural, fol. 84. num. 8.

Sustituciones.

Què es sustitucion, y quantos
generos de sustituciones ay,
ibid. num. 1.

La sustitucion vulgar, ibid. n. 2.

La pupilar, fol. 86. num. 3.

El padre puede sustituir pupi-
larmente al hijo, que deshe-
reda, ibid. num. 4.

El efecto que causa la sustitu-
cion pupilar, fol. 87. n. 5.

El padre adoptivo por aroga-
cion puede sustituir al pro-
prijado en lo de su parte pu-
pilarmente, ibi. num. 6.

Como se deshaze la sustitucion
pupilar, fol. 88. num. 8.

Como se haze la sustitucion
exemplar, ibid. num. 9.

Como la compendiofa, ibid. n. 9.

La sustitucion breviloqua, fol.
99. num. 10.

La sustitucion fideicomissaria,
ibid. num. 11.

El padre puede dar por sustitu-
to de su hijo legitimo al na-
tural, fol. 103. num. 12.

El sustituto sucede respeto de
la persona del hijo, y no de
la del padre en la pupilar
exemplar, y compendiofa, y
como se ha de hazer la clau-
sula, fol. 101. n. 13.

El padre no sustituya al hijo na-
tural, sino ponganle condi-
cion; la madre se puede susti-
tuir exemplarmente, y no po-
nerle condicion, ibid. n. 14.

En què tiempo no pueden al-
gunos aver herencia, ibid.

Revocacion.

Como se revocan los testamen-
tos de hecho, y de derecho,
fol. 102. num. 1.

Quando se revoca el testamento
sin voluntad del testador, fol.
104. num. 2.

Fecha, y testigos.

Hase de poner el sitio, y hora;
se de conocimiento, y otras
prevenciones, fol. 104. nu-
mer. 1.

Testigos de testamentos abier-
tos, fol. 105. num. 2.

Testigos de testamentos cerra-
dos, ibid. num. 3.

Quien no puede ser testigo en
testamentos, ibid. num. 4.

La clausula cobdicialiar, folio
106. num. 5.

Del testamento comun.

Què es testamento comun, y
como se ha de hazer, ibid.
num. 1.

Como se abren testamentos.

Quien es parte para pedir se
abra el testamento, fol. 107.
num. 1. y 2.

Què

Què diligencia se haze mos-
trando el testamento, ibid.
num. 5.

No se dà traslado de las cosas,
que puede resultar peligro,
fol. 108. num. 4.

De testamentos ante testigos.

La orden que se tiene en com-
probar el testamento ante
testigos sin Escrivano, fol. 109.
num. 1.

Del testamento ante Escriva-
no, que no se escribió, y re-
mitió à consulta, ibidem,
num. 2.

Bienes gananciales.

Como se distinguen los bienes
gananciales, y la parte que
roca à la muger en ellos de
ganancia, fol. 110. num. 1.

Aunque passen à segundas nup-
cias, pueden disponer de lo
multiplicado sin reserva, ibi.
num. 2.

Las ganancias son de mas de
las mandas, y que se entien-
de en las dotes, que dan à
hijos, fol. 111. num. 3.

Por delito de vno no pierde el
otro las ganancias, fol. 111.
num. 4.

Lo que se gasta en bienes de
mayorazgo, no entre en
parte de ganancias, fol. 112.
num. 5.

Dote, arras, y joyas.

Què se puede dar de joyas, fol.
112. num. 1.

Quando de arras, ibid. num. 2.
Las arras se deben en todo caso,
ibid. num. 3.

Què gana la esposa, si la besa el
esposo, ibid. num. 4.

Disposiciones de Obispos, y Arçobispos.

Los generos de bienes de Arçobis-
pos, y Obispos, fol. 113.
num. 1.

En què forma pueden disponer
de sus bienes, ibid. n. 2.

Los demás Sacerdotes pueden
mandar qualquier genero de
bienes, y se sucede en ellos,
ibid. num. 3.

Escritura de testamento.

Vna escritura de testamento
con fundaciones, desde el fo-
lio 114. hasta el fol. 145.

Diferentes clausulas de testa-
mento, fol. 145.

Otorgamiento de testamento
cerrado, fol. 144.

Como se abre el testamento
cerrado, fol. 145.

Practica de cobdicio, fol. 146.

Escritura de cobdicio, fol. 147.

Practica de poderes para testar,
fol. 149.

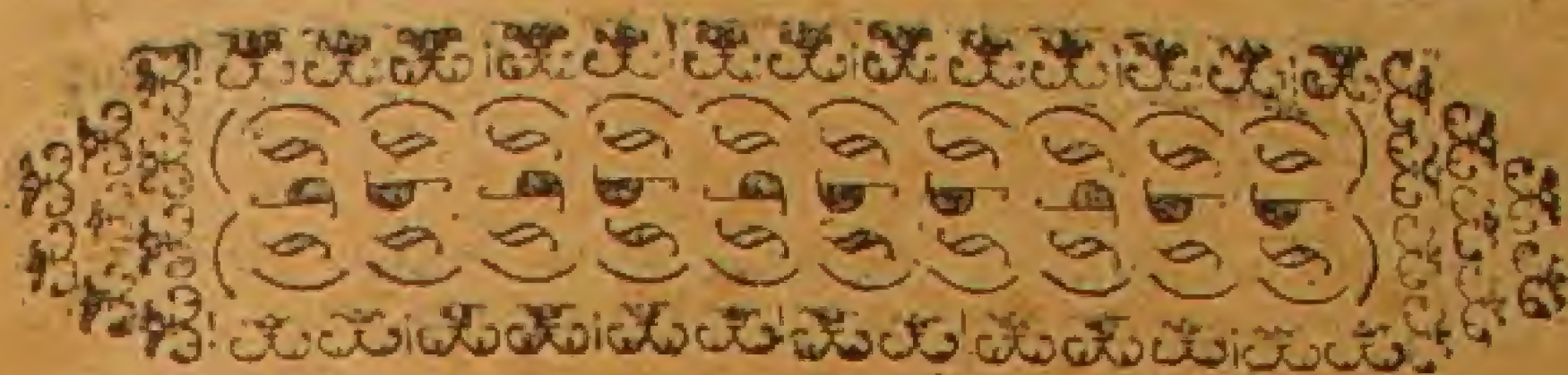
Escritura de poder para testar,
fol. 152.

Test

Testamento en virtud de poder, fol. 154.
 Licencia para testar, fol. 156.
 De la renunciacion de legitimas, fol. 157.
 Escritura de renunciacion, fol. 158.
 Practica de donaciones, fol. 162.
 Escritura de donacion, fol. 167.
 Escritura de insinuacion, fol. 169.
 El inventario, fol. 170.
 Practica de depositos, fol. 171.
 Escritura de tutela, fol. 173.
 Descernimiento de tutela, fol. 174.
 Inventario, y deposito, fol. 175.
 De la aceptacion de herencia, fol. 177.
 De los aprecio, fol. 178.
 De los Contadores, fol. 179.
 Practica de concordia, fol. 182.
 Escritura de transaccion, fol. 183.
 Del compromiso, fol. 185.
 Escritura de compromiso, fol. 192.
 Notificacion de compromiso, fol. 195.
 Sentencia de los arbitros, ibid.
 De la particion, fol. 196.
 Escritura de particion, fol. 196.

FIN DE LO QUE CONTIENE
esta Tabla,

PRAC-



PRACTICA DE TESTAMENTOS, Y MODOS DE SVCEDER.

ARGVMENTO, Y ADVERTENC
cias de esta obra.



VIENDO leído con particular cuydado las
 obras de Gabriel Monterroso, y Diego de
 Ribera, y otros Autores, que escrivieron
 Practicas de escripturas; y considerando,
 que por aver satisfecho à tanto numero de
 contractos, como explicaron, no les fue
 posible tratar latamente la materia de Testamentos, y
 modos de suceder, con la extension que se necessita para
 instruir à los profesores; y siendo esto lo mas dificultoso y
 necessario, me he dedicado à escribir esta Practica de Tes-
 tamentos, y modos de suceder; y aviendo concordado
 con las leyes del Reyno, lo que sobre esto escrivieron los
 demás Autores, he hallado diferentes oposiciones; y por-
 que esto no sea ocasion de que algunos, con poca noti-

2. En el folio 191. segunda plana, dize: *Que el mayor de*
de

En el folio 108. segunda plana, trata de la adopcion, y arrogacion, y assienta: *Que la arrogacion se puede hazer ante el Juez Ordinario; siendo assi, que la arrogacion solo se puede hazer ante el Rey; y de aqui viene, que al adoptado lo puede desheredar el que le adoptò, con causa, ò sin ella, y al arrogado, no lo puede desheredar sin causa; y à lo menos le pertenece al arrogado, siendo desheredado sin causa, la quarta parte de los bienes del que lo arrogò; y distinguefe la arrogacion de la adopcion, en que el arrogado es el que siendo menor, no tie-*

ne padre legitimo, ò el mayor, que teniendo su padre vivo està fuera de su potestad: Y el adoptado es el que tiene su padre vivo, y este lo entrega à otro en prohiçion, y el adoptado no passa al poder del que lo adopta, ni sus bienes tampoco, sino es que el adoptado, es descendiente legitimo del que le prohiça, y el arrogado passa al poder de el que le prohiça con todos sus bienes; consta de las leyes 4. 7. y 8. tit. 16. part. 4. y las 91 y 92. tit. 18. partida 3.

6. En el folio 141. primera plana, dize: *Que el Comissario no puede, por virtud del Poder que tuviere, revocar el testamento, que el, ò el Testador huvieren hecho, en todo, ni en parte, salvo si el Testador le diò expresse Poder para ello;* y es cierto, que para revocar el testamento, que el Testador antes tenia hecho, podrá con Poder especial, segun la ley 8. tit. 4. libr. 5. de la Recopilacion; mas el testamento, que el Comissario, en virtud de Poder, hizo vna vez, no es posible que lo pueda revocar, aunque sea con especial Poder; porque en esta parte no substitirà, ni tampoco puede el Comissario hazer Cobdicio, ni otra declaracion, aunque en el testamento reserve en si poderlo hazer. Consta de la ley 9. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion.

7. En el folio 133. segunda plana, trata de la donacion de deuda, que los padres hazen à sus hijos, para sus alimentos en las Universidades donde vãn à estudiar, y dize: *Que solo la Universidad de Salamanca tiene privilegio de que se puedan pedir, y cobrar estas deudas ante sus Fuezas de Escuelas;* En que se declara, que tambien tiene este privilegio la Universidad de Alcalà, por las leyes 18. y 26. tit. 7. lib. 1. de la Recopilacion.

8. En el folio 141. primera plana, dize: *Que passados los terminos que tiene el Comissario, para en virtud del poder bazer el testamento, no pudo usar del, y que la herencia viene à los que la avian de aver abintestato;* Y sin duda se funda en la ley 10. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion; y esta ley, y la ley 6. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion; por ser ambas leyes de Toro, son de vn mismo sentir; y por la ley 6. referida, se dispone, ser en caso, que no hiziesse heredero el que diò el poder para testar; y corre esto, porque la ley 7. tit. 4.

tit. 4. libr. 5. de la Recopilacion, que tambien es de Toro, dispone, que aunque se passen los terminos, y que el Comissario no haga el testamento, por no poder, ò no querer, ò no aver llegado à su noticia; en todo quanto dispuso el que diò el poder en el, señalada, y determinada-mente, nombrando la persona del heredero, ò señalando cierta cosa, que avia de hazer el Comissario, sea avido por hecho, como si el Comissario lo hiziesse, y declarasse.

9. En el folio 182. primera plana, dà la forma, que se ha de tener en abrir el testamento, y escribe à la letra el pedimento, para que se mande abrir, y no pone juramento del que lo baze, que no es de malicia; y es tan importante, que lo dispone la ley 1. tit. 2. part. 6.

10. En el folio 200. segunda plana, trata de la forma en que los ascendientes pueden poner gravamen, condiciones, y vinculos en el tercio de mejora, que hazen en sus descendientes, y dize: *Que para poderle poner qualquiera de estos gravamenes, han de ser llamados à la sucesion del vinculo los descendientes legitimos, y despues ascendientes, y luego parientes, y à falta pueda llamar à estranos;* y omite el que despues de los descendientes legitimos, ha de llamar à sus hijos ilegítimos de el testador, que ayan derecho de heredar sus bienes, y despues se siguen ascendientes, y parientes. Consta de la ley 11. tit. 6. libro 5. de la Recopilacion.

Diego de Ribera.

6. **E**N el tratado de Escrituras, que se imprimiò en Madrid año de mil seiscientos y cinco, en el folio 10. primera plana del primer libro, trata de los que no pueden ser testigos en los testamentos, y dize: *Que no pueden ser testigos en el testamento el pariente de el testador dentro del quarto grado;* y es yerro, porque à estos no se les prive lo sean, aunque será bien escusarlos, si se pudiere; y à quien se prohibe ser testigos, es al heredero, sus descendientes, y ascendientes, y parientes dentro de el

quarto grados; mas los legatarios bien lo pueden ser; conforme de la ley 11. tit. 1. partida 6.

2 En el folio 9. de el libro 2. pone à la letra un testamento de vn hombre, que dize: *Que quiere entrar en Religion, y señala, que es en Convento de la Orden de Santo Domingo, y aunque no tiene herederos forçosos, instituye por heredero à vn extraño, y no al Convento, y aun si quier a vn legatario.* y por la ley 17. tit. 1. partida 6. se dispone, que el Convento sea su heredero. Adviértese à los Escribanos, respecto de està opinable esta materia, no se diga en el testamento, que es para entrar en Religion; y lo mejor será, repartir los bienes por donacion inter vivos, sin dezir tampoco, es para entrar en Religion, para escusar dudas, y pleytos.

3 En el folio 10. segunda plana, en la glosa, trata de la substitucion compendiofa, y dize: *Que siendo Cavallero el que la haze, falleciendo el hijo à quien se dà el substituto, fuera de la edad propular, sin descendientes, la madre ha de aver la tercera parte de la herencia, y todos los otros bienes que heredò de su padre, y todo aquello que el substituto ganò, donde quiera que lo ganasse;* lo qual es yerro, porque esto es toda la herencia; y à la madre lo que le toca, es la tercera parte de los bienes de el padre; y todos los demás bienes que el hijo ganò, ò que en otra forma le pertenezcan, y las sepulturas del linage, todo es de la madre; y las dos tercias partes de los bienes del padre, son del substituto, y no otra cosa mas. Item, dize, que si el Cavallero, no aviendo hijo, nombrasse por heredero à alguno de sus descendientes, el substituto le sucederà en todos sus bienes, en qualquier tiempo que muera; y para esto cita las leyes 1. y 12. tit. 5. partida 6. y estas leyes no dizen tal cosa, sino que no teniendo descendientes, si estableciere à vn extraño, en qualquier tiempo será heredero el substituto.

4 En el folio 8. segunda plana del libro 1. dize: *Que se puede por los ascendientes poner gravámenes en el tercio de mejora, aunque sean de vinculo, siendo entre descendientes legítimos, y despues ascendientes, y luego parientes, y despues pueden entrar estranhos; se declara, que despues de los descendientes*

ascendientes legítimos, ha de llamar à sus hijos ilegítimos, que ayan derecho de heredar los bienes de el testador, ley 11. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion.

5 En el folio 11. primera plana, lib. 1. dize: *Que los cobdicilos preelsumente se han de hazer despues de hechos los testamentos;* y por la ley 1. tit. 12. partida 6. se dispone, que se puedan hazer los cobdicilos antes de hazer los testamentos, y valdràn, aunque no se aya hecho testamento, y aunque despues no se haga; mas si despues se hiziesse testamento, quedaria revocado qualquier genero de cobdicilos.

6 En el folio 18. segunda plana del 1. libro escribe vna clausula de substitucion exemplar, con estas palabras, digo: *Que si Dios nuestro Señor fuere servido de le bolver à mi hijo su juyzio, memoria, y entendimiento, como antes de su privacion lo tenia, le instituyo por mi legitimo, y universal heredero; pero si permaneciere en su locura, y assi fallere, instituyo por mi heredero, en lugar del dicho mi hijo, à fulano.* Y en esto ay yerro notable; porque primero avia de instituir por su heredero à su hijo, y dezir; y si muriere en la locura, sea heredero del hijo fulano; porque el Autor quiere, que suceda el substituto, respecto de la persona de el padre; cosa imposible, por aver de suceder, respecto de la del hijo; que si este no heredasse del padre, mal podrá suceder su substituto; y demás de esta incongruencia, se podrá dudar, si el padre le substituyò solo en sus bienes, y no en las herencias, materna, y transversales; esto porque dixo, que el substituto fuesse heredero de el padre, y no del hijo, ley 11. tit. 5. partid. 6.

7 En los folios 64. y 66. del libro 1. pone dos escrituras de adopcion, y arrogacion, y dize: *Que la arrogacion se puede hazer ante el Juez Ordinario, siendo cierto, que ha de ser ante el Rey, segun parece de la ley 8. tit. 16. partida 4. Y asimismo en estas escrituras haze donacion al prohibido, por irrevocable inter vivos;* y este genero de escrituras no se debe hazer por donacion, porque los Escribanos pueden errar à este exemplo, pareciendoles, que es precisa la donacion; además, que no puede subsistir, porque han de seguir la naturaleza, y causa del contrac-

to, que es de prohibición, en que pueden desheredar con causa, o sin ella al adoptado, y al arrogado, con tal, que a este, siendo sin causa, se le de la quarta parte de la herencia; y de aqui se pueden seguir pleytos; juzgando es valida la tal donacion; y assi en estas escrituras basta dezirles instituye por herederos, y aunque no lo diga, se entiende lo son, y se revocan los testamentos antes hechos; y si se les quisiere hazer donacion, se advertirá a las partes, que se podrá hazer en otro contrato, leyes 91. y 92. tit. 18. p. 3. y las leyes 4. 7. 8. tit. 16. p. 4.

Antonio de Arguello.

EN el tratado de escrituras, que se imprimió en Madrid año de mil seiscientos y quarenta y tres, en el folio 6. *Pone una escritura de mejora del tercio, y remanente del quinto, por via de mayorazgo, y escribelo a la letra, diziendo, que de ello funda mayorazgo, y no introduce facultad Real; y assi en estos casos diga, que funda vinculo, que esto se puede hazer sin facultad; y aunque este no es defecto considerable, porque sirva de advertencia a los poco expertos, se pone esta nota, leyes 2. 3. tit. 7. lib. 5. de la Recopilacion.*

2 En el mismo folio 6. trata de la mejora de tercio, y quinto, y dize: *Que se le puede poner vinculo, o gravamen, y qualquiera condicion, con que sean llamados los hijos, y parientes por consanguinidad de los fundadores, y que en transverfales no se puede hazer. Se declara, que esta mejora vinculada, se puede, y debe hazer en los hijos, y descendientes legitimos, y a falta, en los hijos illegitimos, que ayan derecho de heredar los bienes de los fundadores; y despues entre ascendientes, y luego parientes, y despues puede en estranos; y en otra forma no se pueden poner los vinculos, o condiciones, segun la ley 1. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion.*

3 En el folio 51. escribe un pedimento, que uno haze para que se abra un testamento, porque juzga le dexan por Alvarca, y no pone juramento, que no lo haze de

malicia; y es disposicion de la ley 1. tit. 2. part. 6.

4 En el folio 81. pone una escritura por via de adopcion, y el probijante le haze donacion inter vivos de su hacienda al probijado: y el inconveniente que tiene esta donacion, se verá en la nota que se ha puesto a Diego de Ribera: Y assimismo en las leyes 91. y 92. tit. 18. partida 3. y en las leyes 4. 7. 8. tit. 16. partida 4. donde se reconocera como se ha de hazer la adopcion, y arrogacion.

5 En el folio 73. *Pone una escritura de donacion, que se haze a un Estudiante, que va a estudiar a la Universidad, de una deuda para que la cobre, y sirva para sus alimentos, y en la introduccion, dize: Hago donacion a fulano mi hijo, o sobrino: Adviertele, que esta donacion de deuda a Estudiante, que va a la Universidad, no se puede hazer sino a los hijos, y no a los sobrinos, segun las leyes 18. y 26. tit. 7. lib. 1. de la Recopilacion.*

Diego Gonzalez Villarroel.

EN la Practica de Escrivanos, que se imprimió en Madrid el año de mil seiscientos y treinta y ocho, en el folio 11. segunda plana, trata del otorgamiento del testamento cerrado, y dize: *Que si el otorgante, y todos los testigos no supieren firmar, que el Escrivano firme por el otorgante, y los testigos: y este consejo me parece nocivo, porque no ay ley con que fundarlo; antes se infiere lo contrario, porque es disposicion de derecho, que firme el otorgante, o un testigo por el en qualquier escritura, segun las leyes 1. 2. tit. 1. partida 6. y la 1. y 2. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion; y esta nota la pongo por esta razon: que a no aver estas leyes en contrario de lo propuesto por este Autor, yo tambien lo dexara todo al credito del Escrivano, como es razer; que aunque los interesados, damnificados en el tal testamento, pudieran dezir, que en testamento cerrado, donde el otorgante no sabe escribir, ni tampoco los testigos, cada hora podia el Escrivano hazer un testamento diferente, sin que se pudiera averiguar: No me persuado, que aya*

quien tal haga; aunque no niego, que cabe en lo possible, y assi bien sera lo otorgue abierto; y no obstante lo fiento assi en este caso; mas aunque los testigos sepan escribir, no sabiendo leer, ni escribir el otorgante, sera cordura aconsejarle no teste cerrado; y las razones que tengo para esto, las pongo en la Introduccion de la Practica de Testamentos, en el parrafo de quien los puede hazer, y a quien le esta prohibido.

2 En el folio 12. y 13. trata del poder para testar, y advierte, que si al Comissario se le passa el termino que tiene para hazer el testamento, y no lo haze, que los bienes del que dió el poder vienen a sus parientes mas cercanos, como si huviera muerto abintestato. En que se declara, que aunque el Comissario no haga testamento, por no poder, o por no querer, todo quanto contiene el poder para testar en orden a nombramiento de heredero, y demàs cosas por el declaradas, son avidas por hechas, como si el Comissario las hiziera; consta de la ley 7. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion.

3 En el folio 13. dize: Que el poder para testar ha de llevar la misma solemnidad, que los testamentos, y que han de ser presentes cinco testigos; y que no los aviendo, sean tres testigos vezinos del Lugar. Y es yerro querer introducir cinco testigos; porque la ley 1. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion, dize: Si alguno ordenare su testamento, u otra postrimera voluntad con Escrivano publico, deben ser presentes a lo ver otorgar, tres testigos, a lo menos vezinos del Lugar; con que este se dà por numero fijo, y preciso, sin caso de necesidad; otra cosa es si fuesse testamento ante testigos, no aviendo Escrivano, que han de ser cinco testigos vezinos, siendo Lugar que los pueda aver; y no siendo Lugar donde los pueda aver, bastan tres vezinos; y no aviendo Escrivano, vale el testamento hecho ante siete testigos, aunque no sean vezinos; y por la ley 2. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion se dispone, que en el testamento cerrado intervengan siete testigos vezinos, y Escrivano; y en el del ciego cinco vezinos, y en los cobdillos el numero que en los testamentos abiertos.

4 En el mismo folio 13. dize: Que los testigos que han

de tener el testamento, u otra ultima voluntad, constan de la ley 1. tit. 12. partid. 6. Adviertese, que esta ley no trata de los testigos; que las que tratan de esto, son las leyes 1. 2. 6. 14. y otras del tit. 1. part. 6. y otras; y todas estas estan moderadas, y corregidas por las leyes 1. y 2. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion.

5 En el folio 13. pone a la letra el pedimento para que se abra un testamento, no pone juramento, que no lo baze de malicia; y es esencial, y disposicion de la ley 1. tit. 2. p. 6.

Francisco Gonzalez Torneo.

1 EN la Practica de Escrivanos, que se imprimiò en Madrid el año de mil seiscientos y cinquenta y vno, en el folio 253. segunda plana, dize: Que los Clerigos solo pueden disponer por testamento de los bienes heredados, y que de los aborrados en prebendas no pueden disponer, sino a manera de distribucion entre pobres, y obras pias: Y es contrario a la disposicion de la ley 13. tit. 8. lib. 5. de la Recopilacion, que dize: Que en los bienes, que los Clerigos de Orden Sacro dexaren al tiempo de su muerte, aunque sean adquiridos por razon de la Iglesia, o Beneficios Ecclesiasticos, se suceda en ellos en testamento, y abintestato, como en los otros bienes patrimoniales, avidos por herencia, o donacion, o mandas.

2 En el folio 233. dize: Que en tres maneras se pueden hazer las donaciones; la una graciosa, y pura, sin conlicion, y plazo; la segunda remuneratoria; la tercera como por titulo oneroso, como porque se case, u ordene de Orden Sacro. En que se advierte, que solo ay dos generos de donaciones; una causa mortis, que omite este Autor; y la otra inter vivos; y las donaciones se pueden hazer en quatro maneras; la primera pura; la segunda condicional; la tercera hasta cierto tiempo, y que passe luego a otro; la quarta debaxo de modo; y la que este Autor pone por remuneratoria es pura, siendo sin conlicion; porque la ley no dà distincion entre pura, y remuneratoria en las quatro maneras que dà de donar; consta de las leyes 7. titul. 10. lib.

lib. 5. de la Recopilacion, y la 4. titul. 4. partida 5.

3 En el folio 278. primera plana, dize: *Además de omitir, que el mudo en algunos casos puede hacer testamento, dize: que el sordo no puede testar, sino es escribiendolo, y leyendo lo el.* En que se declara, que si el sordo habla, puede testar, aunque no escriba el el testamento, y aunque no sepa escribir, consta de la ley 13. tit. 1. partid. 6.

4 En el folio 278. segunda plana, dize: *Que el hijo de edad legitima, que es de veinte y cinco años, puede testar, aunque esté en poder de su padre.* En que se advierte, que la edad legitima para poder testar los hijos, que están en poder de sus padres, no es de la de veinte y cinco años, sino de catorze el varon, y de doze la muger; consta de la ley 13. tit. 1. part. 6. y de la ley 4. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion.

5 En los folios 279. y 280. dize: *Los modos que ay de nombrar herederos, y que ay cinco generos de substituciones.* Adviértese, que son seis las substituciones, contando la que omite este Autor, que es la compendiofa; parece por la ley 12. tit. 5. partida 6. y de otras leyes de este titulo, y partida.

6 En el folio 280. segunda plana, dize: *Que puede ser heredero de la madre el hijo el purio en testamento, y abintestato, no teniendo la madre hijos legitimos, como no sea el hijo el purio de dañado, y punible ayuntamiento, porquís la madre merezca pena de muerte, y no haze otra declaracion.* En que se advierte, que tambien son exceptuados como los de dañado, y punible ayuntamiento; los hijos de Frayles, Clerigos, ó Monjas; y vnos, y otros no lo pueden ser de sus padres, y parientes dentro del quarto grado; y no teniendo estos defectos el hijo, aunque sea espurio, sucederá à su madre, no teniendo descendientes la madre, aunque tenga ascendientes legitimos; consta de las leyes 6. 7. y 8. tit. 8. lib. 5. de la Recopilacion.

7 En el folio 236. pone una donacion, que se haze de una deuda à un Estudiante para que sirva para sus alimentos en la Universidad, sin dezir si es su padre, ó no el que la haze, ni pone ningun juramento en ella, ni en la aceptacion. En que se advierte, que solo el padre puede hazer esta donacion,

y no otro, y ha de jurar la deuda, es cierto que no lo haze de malicia, ni con animo de molestar al deudor, ni que por esso le embia al Estudiante al estudio, y que no se lo ha de restituir al Padre, ni à los otros hijos; y el hijo ha de jurar, que es para este efecto, y no dará parte à sus hermanos, ni à su Padre de ello; y esto es, porque conocen los Juezes de Escuelas de estas cobranças, leyes 18. y 26. tit. 7. lib. 1. de la nueva Recopilacion.

8 En el folio 280. segunda plana, dize estas palabras: *Tambien se ha de advertir, que de la herencia exemplar puede ser heredero qualquiera;* y para prueba cita la ley 11. tit. 5. partida 6. Adviértese, que esta ley dize expressemente lo contrario; porque dispone, que se ha de dar por substitutos à los descendientes; y no aviendolos, à los ascendientes del loco, ó desmemoriado; y no aviendo descendientes, ni ascendientes, lo han de ser precisamente sus hermanos del incapaz, y à falta de estos, lo pueden ser estraños; y si este Autor no mitó à esto, sino à que de este genero de herencia puede ser heredero, el que por derecho no lo puede ser, de otras tambien será y eno; porque à los que la ley prohibe el ser herederos, no les exceptua este genero de herencia, ni otra.

9 En el folio 282. primera plana, dize: *Que en el testamento cerrado, no sabiendo el otorgante firmar, ni ninguno de los testigos, que por el otorgante, y testigos firme el Escriuano.* A que se oponen las dificultades que van notadas à Diego Gonzalez de Villarroel, primera nota, adonde remito al Lector.

10 En el folio 283. segunda plana, tratando de las donaciones, asienta: *Que no siendo por via de dote, puede ser mejorado hijo, ó hija en el tercio, y quinto; y para prueba cita la ley 2. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion;* siendo así, que esta ley no trata de esto; y se declara, que la hija no puede ser mejorada en tercio, ni quinto; ni se entienda ser mejorada tacita, ni expressemente en ninguna manera, por dote, ni por otro contracto inter vivos; consta de la ley

1. tit. 2. lib. 5. de la Recopilacion; y el hijo puede ser mejorado en qualquier contracto, sin

distincion de escrituras.

Tomàs de Palomares.

EN el Estilo de Escrituras, que se imprimió en Madrid el Año de mil seiscientos y quarenta y seis, en el folio 68. segunda plana, trata de como se han de hacer los llamamientos del tercio vinculado, y omite, el que forzosamente se ha de llamar, después de los hijos legítimos, a los ilegítimos, que ayán derecho de heredar los bienes del Fundador, segun parece de la ley 1. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion. Item, este Autor dize: *Que en otra forma no se puede poner gravamen en el tercio, y quinto de mejora.* Y es yerro, que solo se entiende en quanto al tercio; que en quanto al quinto se pueden poner vinculos, y condiciones, aunque sea entre estráños; porque el quinto, es legitima del ascendiente, y de ella puede hazer lo que quisiere.

2 En el folio 133. primera plana, dize: *Que el mayor de doce años puede ser Juez arbitro, y que los Oidores no pueden aceptar compromisso sin cedula particular del Rey.* En que se declara, que de veinte y seis años puede ser Juez Ordinario, y de diez y ocho puede ser arbitro; mas sabiendolo, y consintiendo las partes, puedelo ser de catorze años cumplidos, y no de doce, como este Autor dize; y todos los Oidores de vn Auditorio pueden ser arbitros, siendo el compromisso en todos, aunque sea sin licencia del Rey, consta de la ley 2. y 3. tit. 9. lib. 3. de la Recopilacion. Y de la 17. tit. 5. lib. 2. de la Recopilacion.

3 En el folio 196. primera plana, dize: *Que ay tres donaciones por escrito, que son perfecta, y causa mortis, y voluntaria;* y no son mas que dos, causa mortis, y inter vivos; y estas se pueden hazer en quatro maneras, que son, pura, y condicional, y por cierto tiempo, y debaxo de modo, segun la ley 7. tit. 10. lib. 5. de la Recopilacion, y la ley 4. tit. 4. partida 5.

4 En el folio 137. primera plana, dize: *Que el menor de veinte y cinco años, y mayor de catorze varon, y de doce muger, no estando en poder de sus padres, puede hazer donacion.* Adviertese, que por la ley 1. titul. 4. partida 5. se dispone, que el que haze donacion sea mayor de veinte y cinco años; y de la edad que este Autor dize, pueden testar,

rar, y hazer donacion causa mortis, que es lo mismo.

5 En el folio 68. primera plana, dize: *Que el condenado a muerte por delito, puede disponer de sus bienes, excepto de aquellos que se aplicassen a la Camara.* En que se advierte, que no solo no puede disponer de los bienes, que se aplicaren a la Camara, sino de los que se aplicaren a la parte ofendida, y de lo demás puede disponer como quisiere, segun la ley 3. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion.

6 En el folio 69. segunda plana, trata de la sositucion compendiofa, y dize: *Que siendo el que haze esta sositucion Cavallero, falleciendo los hijos fuera de la edad pupilar sin descendientes, la madre ha de llevar la tercera parte de la herencia, y todos los otros bienes que heredò de su padre, y todo aquello que el sosituto ganò.* Lo qual es error, porque esto es toda la herencia; y a la madre solo le toca la tercia parte de los bienes del padre, y todos los demás bienes de el hijo; y las sepulturas, y las dos tercias partes de la hazienda del padre, tocan solo al sosituto. Item, dize: *Que si el Cavallero, no aviendo hijo, nombrasse por heredero a alguno de sus descendientes, el sosituto le sucederà en todos sus bienes, quando falleciessse; y para prueba de esto cita la ley 1. y 12. titul. 5. partida 6.* Y estas leyes no dicen tal cosa, porque no ay distincion en las herencias de los hijos, y de los otros descendientes, antes la ley 12. citada dize lo contrario; que si el Cavallero no tuviesse hijo, y estableciessse por heredero a alguno de los que no descendiesen de el, en qualquier tiempo seria heredero el sosituto.

7 En el folio 69. segunda plana, trata de la sositucion pupilar, y para explicar qual es la sositucion, escribe una sositucion breviloqua, confundiendo las dos sosituciones referidas; y aunque se puede replicar, que en la breviloqua se comprehenden dos sosituciones pupilares, y dos vulgares, no por esto será pupilar; porque la breviloqua es otra sositucion; y para mas declaracion, vease el parraso de sosituciones de este libro, y las leyes 5. y 13. tit. 5. part. 6.

8 En el folio 70. primera plana, y en el folio 74. dize: *Que no valen por testigos de los testamentos los Clerigos, y los parientes del testador dentro del quarto grado;* y para

prueba de esto cita las leyes 9. 10. y 11. tit. 1. partida 6. Y es yerro, que estas leyes no prohiben al Clerigo ser testigo; y de los parientes, no dize, que no lo puedan ser los del testador, sino los del heredero dentro del quarto grado, y sus descendientes, y ascendientes.

9 En el folio 72. tratando de la substitution exemplar, dize: *Si mi hijo muriere en la locura, sea mi heredero Fulano.* Y esto es yerro, porque el hijo loco, o desmemoriado ha de ser instituido por heredero, y despues dezir: *Y si mi hijo muriere en la locura en que està, sea su heredero de mi hijo Fulano.* Y para esto, vease la nota que se le ha puesto à Diego de Ribera en el mismo caso.

10 En el folio 72. escribe vna clausula de substitution compendiosa, diziendo: *Si mi hijo muriere en la edad pupilar, sea su heredero Fulano;* y esta no es compendiosa, si no pupilar: que la compendiosa es para quando el hijo muere sin succion, fuera de la edad pupilar, en qualquier tiempos consta de las leyes 5. y 12. tit. 5. partida 6.

11 En los folios 72. y 73. ay vna clausula de substitution pupilar, que dize: *Y muriendo en la edad pupilar mi hijo, aya, y herede todos los dichos mis bienes Martin, al qual substituyo en su lugar.* Y esto està muy equivoco; porque dezir el padre, aya, y herede todos los dichos mis bienes el substituto; parece que solo lo substituye en los bienes de el padre, y no en los demás que el hijo tenia, o pudiera tener; y así diga, sea heredero de mi hijo, y le substituyo en todos sus bienes, que al tiempo de su muerte tenga; consta de la ley 5. tit. 5. partida 6.

12 En el folio 75. y 76. escribe vn testamento de vn hombre, que quiere entrar en Religion, y no es en Convento de la Orden de S. Francisco, y declara, que no tiene herederos forcosos, descendientes, ni ascendientes, y nombra por heredero à vn extraño, y signiera vn ledo no dexa al Convento donde dize entra. Y por la ley 17. tit. 1. p. 6. se dispone, que el Convento sea el heredero. Adviértese à los Escrivanos, respecto de ser esta materia opinable no digan en los testamentos ser para entrar en Religion; lo mas seguro será, repartir los bienes por donacion inter vivos, y entregarlos, sin dezir es para entrar en Religion.

13 En el folio 77. segunda plana, dize: *Que los cobdicia ellos solo se pueden hazer despues de los testamentos.* Adviértese, que tambien se pueden hazer antes de ellos, y valdrán, aunque no se aya hecho testamento, y aunque despues no se haga; ley 1. tit. 12. p. 6.

14 En el folio 77. segunda plana, dize: *Que à los cobdicia ellos han de ser presentes cinco testigos, o à lo menos tres,* y cita la ley 1. y 2. tit. 12. p. 6. Adviértese, que estas leyes no tratan de los testigos, y tratan de ellos otras leyes de este titulo, y partida, y están corregidas por las leyes 1. y 2. tit. 4. libr. 5. de la Recopilacion, que disponen, que siendo ante Escrivano, sean tres testigos vezinos; y no siendo ante Escrivano, sean presentes cinco testigos vezinos; y no siendo Lugar donde los pueda aver, bastan tres vezinos.

15 En los folios 88. 89. y 90. trata de las prohibiciones, así por adopcion, como por arrogacion, y dize: *Que la arrogacion se puede hazer ante el Juez Ordinario;* siendo así, que ha de ser ante el Rey. Item, asienta, que à todos los prohibidos (sin distinguir quales) no los puede sacar de su poder, y desheredarlos sin causa, el que los prohibió. En que se advierte, que al arrogado, que es el prohibido ante el Rey, à este se le han de dar causas; y si sin ellas lo echassen de su poder, y desheredasse, à lo menos se le ha de dar la quarta parte de la hazienda de el que lo prohibió; y al adoptado, que es el que se prohija ante el Juez, con causa, o sin ella, lo puede desheredar, y no avrà cosa alguna: consta de las leyes 4. 7. y 8. tit. 16. p. 4. y las 91. y 92. tit. 18. p. 3.

16 En los folios 89. y 90. pone dos escrituras de prohibicion; y en ellas, el que prohija, haze donacion inter vivos al adoptado de su hazienda. Y por las leyes 91. y 92. tit. 18. p. 3. que son las que dan la forma de estas escrituras, no se pone donacion, si no vna institucion de heredero, que basta; porque donacion no puede subsistir, y solo servirá de confundir à los Escrivanos, para que juzgando, que es de essencia la donacion, la ponga por clausula general, y que las partes queden engañadas. Vease la nota propuesta à Diego de Ribera sobre este caso, y las leyes 4. 7. y 8. tit. 16. partida 6.

17 En el folio 141. primera plana, dize: *Que los padres no pueden dar en dote à su hija, teniendo hijos varones, tercio, ni quinto, ni por otro contrato entre vivos pueden ser mejoradas en ello.* En que se declara, que la ley 1. tit. 2. lib. 5. de la Recopilacion, absolutamente sin distinguir, que tenga hermanos varones, ò no, dize, que no se puede dar, y prometer à la hija, por via de casamiento, y dote, tercio, ni quinto; ni se entienda ser mejorada en ello tacita, ni expressemente ningun modo por contrato entre vivos; y esta ley solo trata de moderar los dotes excessivos, que desacomodan à los padres.

18 En el folio 226. segunda plana, dize: *Que si ocurre riere duda al tiempo que los herederos traxeren à particion los dotes, y donaciones propter nupcias, y otras cosas semejantes que recibieron; aviendo asimismo mejora de tercio, y quinto, si las dotes, ò donaciones se dieron, ò prometieron antes que se hiziesse la mejora; en tal caso, no se avia de sacar el tercio, y quinto de las dotes, y donaciones, sino solamente de los bienes que los padres tuviessen al tiempo que la mejora, ò huviesse quedado al tiempo de su muerte.* En que se declara, que en quanto à dar este Autor en la mejora de tercio, y quinto eleccion al mejorado, al tiempo de la mejora, ò al tiempo de la muerte del que la hizo, es yerro; porque esta eleccion de tiempo, solo se dà à la muger, ò à su marido, que recibió dote inoficiosa, y no se dà esta eleccion à los hijos varones; y todos los hijos, assi varones, como hembras, aviendo recibido dote, ò donacion inoficiosa, que excede de tercio, y quinto, y legitima, son obligados à venir à la particion, aunque renuncien la herencia, y restituiràn à los demás herederos lo que excediere, como inoficioso, segun la ley 3. tit. 8. l. 6. de la Recopilacion, y la hija no puede ser mejorada por dote, ni por otro contrato inter vivos en tercio, y quinto; ni se entiende serlo tacita, ni expressemente, segun la ley 1. tit. 2. lib. 5. de la Recopilacion, y las demás donaciones, ò mejoras se han de entender al tiempo de la muerte del que las hizo, ley 7. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion.

1 EN EL Compendio de Contratos Publicos, que se imprimió en Madrid el año de 1667. en el folio 66. tratando de el poder para testar, dize: *Que el Comissario no puede, sino tiene poder especial para ello, revocar el testamento, que el que le dió el poder huviesse antes hecho, ni el que el Comissario una vez hizo en virtud del poder; y que teniendo poder especial para ello lo podrá hazer.* Esto es contrario à lo que la ley 9. tit. 4. libro 5. de la Recopilacion dispone, que es: *Que el Comissario no puede revocar el testamento, que una vez huviere hecho, ni hazer cobdicio, aunque sea à pias causas, y aunque reserve en si la facultad de poderlo revocar, ò para añadir, ò menguar, ò hazer cobdicio, ò declaracion; y en quanto al revocar el testamento, que el que dió el poder huviesse hecho, bien podrá con poder especial, segun la ley 8. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion.*

2 En el folio 102. dize: *Que los Juezes arbitros, y los arbitrades, si huvieren de hazer alguna probança en los juizios que ante ellos penden han de ser ante el Juez Ordinario.* Y por la ley 23. tit. 4. partida 3. se dispone, que ante los arbitros se reciban las probanças de testigos de las causas, que se les huvieren comprometido.

3 En el folio 102. dize: *Que siendo los que comprometen menores, Concejos, ò Monasterios, u otros à quien compete beneficio de restitucion, que en estos casos se puede poner juramento.* En que se advierte, que aunque sean mayores de veinte y cinco años, se puede poner juramento en el compromiso, segun la ley 12. tit. 1. libro 4. de la Recopilacion.

4 En el folio 66. dize: *Que en el poder para testar ha de aver cinco testigos, ò por lo menos tres vezinos del Lugar.* Y el numero preciso que se requiere, es tres testigos vezinos, y no cinco, segun la ley 13. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion, que es la misma solemnidad que en los testamentos; y assi se dispone en la ley 1. y 2. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion.

copilacion. En el testamento ante Eſcrivano, tenga tres testigos, y el que no fuere ante Eſcrivano, tenga cinco testigos vezinos; y no siendo Lugar donde los pueda aver, baltan tres vezinos.

5 En el folio 66. dize: *Que paffados los terminos que tiene el Comissario para bazer testamento, en virtud del poder que le fue dado; y no lo baziendo, queda ab intestato, y que suceden los parientes mas cercanos.* En que se declara, que esto se entiende, quando el que dió el poder no nombró en el heredero; porque si lo nombró, y dió poder para que al que señalava, y nombrava lo instituyesse el Comissario, este será heredero, y todas las demás cosas señaladas por el que dió el poder, son avidas por hechas, como si el Comissario las hiziese; segun la ley 7. tit. 4. lib. 5. de la Recopilacion.

6 En el folio 44. dize: *Que los mayores de catorze años pueden bazer donacion, y lo propone, diziendo quien son los que no pueden bazer donacion; y entre ellos dize, que no puede bazer donacion el menor de catorze años.* De donde claramente se infiere, que dize, que el que los tuviere podrá hazerlas; y es yerro, porque la ley 1. tit. 4. part. 5. dispone, que el menor de veinte y cinco años no pueda hazer donacion; y aun si este Autor dixera, que la muger, mayor de doce años podía tambien donar, podiamos entender, que queria dezir, que de estas edades podian hazer testamento, y donacion causa mortis, que es lo mismo; porque para la donacion inter vivos, es menester à lo menos estar casado, y velado, y de edad en que pueda enagenar los bienes.

7 En el folio 81. dize: *Que no pueden ser testigos en los testamentos los parientes dentro del quarto grado, ni los herederos.* Y porque ay duda, que parientes son estos, por no dezirlo el Autor, se declara, que los que no pueden ser testigos en los testamentos, son los herederos, y los parientes de ellos dentro del quarto grado, mas los legatarios pueden ser testigos, consta de la ley 11. tit. 1. p. 65.

8 En el folio 81. y 82. trata de la fee de conocimiento del testador, y dize: *Que no conociendo el Eſcrivano,*

ni viendo a las personas de conocimiento, se otorgue no el Eſcrivano, porque no dexa de declarar las cosas del assiento de su conciencia. El consejo es muy bueno, y me conformo con el; y lo que le noto à este Autor, es el dezir, que por tan pequeño defecto, como la fee de conocimiento, no le dexa de hazer; y cita algunos Autores, que afirman, que no es necessaria la fee de conocimiento de los testadores, porque la ley no lo expresa; y dà tambien por razon el que se pueda hazer sin fee de conocimiento, porque no es contrato obligatorio entre partes, sino una manifestacion de ultima voluntad; y porque mi mismo es el instruir à los Eſcrivanos, remito al Lector à la ley 5. tit. 18. p. 3. donde estan estas palabras; pero en los testamentos deben ser escritos mas testigos, asi como adelante mostraremos en el titulo de los testamentos; è debe ser muy acucioso el Eſcrivano de trabajarse, de conocer los omes à quien haze las cartas, quien son, y de que lugar, de manera, que non pueda ser fecho ningun engaño.

9 En el folio 82. dize: *La forma en que se puede poner gravamen en el tercio, y quinto de mejora, que se haze à los ascendientes.* Y omite en los llamamientos, despues de los hijos legitimos, à los illegitimos, que han derecho de heredar los bienes de los fundadores, porque en otra forma no se puede poner vinculo en el tercio de mejora, aviendo de passar con los gravámenes de los hijos, ley 11. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion.

10 En el folio 83. trata de las substituciones que ay, y dize, *que son cinco;* adviértese que son seis, y que omite la compendiosa, que se permite por la ley 12. tit. 5. part. 6.

11 En el mismo folio, dize: *Que no teniendo el hijo lo- co, ò desmemoriado descendientes legitimos, los padres pueden nombrar heredero.* Se advierte, que aunque el incapaz tenga hijos, y descendientes legitimos, los padres pueden substituirlos exemplarmente, haziendo por ellos sus testamentos, mas son obligados precisamente de instituir à sus descendientes; y no los aviendo, à los descendientes, y à falta de todos, à los hermanos del incapaz; y à

salta puedan en estraños, segun la ley 11. tit. 5. p. 6.
 12 En el folio 84. dize: *Que no puede hazer testamento el totalmente sordo, sino escribiendolo, y leyendolo el.* Y es yerro; porque el sordo que sabe, y puede hablar, puede testar, aunque no escriba el testamento, y aunque no sepa escribir, ley 13. tit. 1. p. 6.

13 En el folio 82. dize: *Que en testamento se puede mejorar a hijo, o hija, o nieto, o otro descendiente en el tercio; y que esta mejora se puede revocar, viviendo el que la haze, si se reserva en si el poderlo hazer, o si no es hecha por contrato entre vivos.* Se declara, que la hija no puede ser mejorada por ningun contrato entre vivos; ni se entiende serlo tácita, ni exprestamente, segun parece por la ley 1. tit. 2. lib. 5. de la Recopilacion; y en quanto a dezir, que la mejora del testamento se puede revocar, reservando en si poderlo hazer, es grave yerro; porque si es por testamento, es revocable, aunque no aya reserva; y sobre todo remito al Lector a la ley 1. tit. 5. lib. 5. de la Recopilacion.

14 En el folio 104. dize: *Que el prohibido ha de ser mayor de siete años, y el que prohiba ha de ser mayor de diez y ocho años.* Adviértese, que estos diez y ocho años no han de ser de edad precisa del prohibido; de suerte, que siendo el prohibido de siete, el prohibidor sea de diez y ocho mas, que es mayor de veinte y cinco, y que siempre tenga diez y ocho años mas que el hijo; consta de la ley 2. tit. 16. p. 4.

15 En el folio 112. dize: *Que si el hijo natural es el que se legitima, queda heredero por testamento, y abintestato de sus padres; y que aunque el bastardo legitimado por el Rey queda legitimo, no sucede en la herencia de sus padres, ni de otros ascendientes, aviendo hijos, o nietos de Matrimonio, y para que sucedan los naturales legitimados en compañía de los legitimos, cita la ley 4. tit. 15. p. 4.* En que se advierte, que legitimado por escrito del Principe, aunque lo sea, para heredar los bienes de los padres, madres, u de sus abuelos; y despues su padre, madre, o abuelos tuvieren hijo, nieto, o descendiente legitimo de legitimo Matrimonio, nacido, o legitimado por subseguente Matrimonio, el tal legi-

gitimado no puede suceder con los tales hijos, o descendientes legitimos en los bienes de sus padres, madres, ni de sus ascendientes abintestato, ni en testamento, solo, si quieren, les pueden mandar el quinto; mas en las otras cosas, assi en suceder a los otros parientes, como en honras, y preeminencias, que han los hijos legitimos, en ninguna cosa difieren de ellos. Todo esto es disposicion de la ley 10. tit. 8. lib. 5. de la Recopilacion.

16 En el folio 263. dize: *Que las joyas, que el marido dà a la muger, no han de exceder de la octava parte de los bienes del marido.* Y esto es yerro, porque las joyas no han de exceder de la octava parte de lo que importa el dote que lleva la muger; consta de la ley 1. tit. 2. lib. 5. de la Recopilacion.

17 En el folio 106. pone vna escritura de prohibicion por via de adopcion, y en ella haze donacion inter vivos de su hacienda el prohibante al adoptado; y porque no es defecto tal donacion, porque no le pertenece a este contrato, se advierte; porque no se juzgue por clausula forçosa, remito al Lector a las leyes 91. 92. tit. 8. p. 3. y leyes 4. 7. 8. tit. 16. p. 4. y a lo que sobre esto llevo notado.

18 En el folio 265. dize: *Que si la mejora de tercio, y quinto se hizo por escritura publica, y despues de hecha se diò algun dote, o donacion, de lo que esto importasse se avian de sacar las tales mejoras.* Esto es yerro, porque la ley 9. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion dispone, que las mejoras no se saquen de las dotes, y donaciones que se traen a particion; y por la ley 7. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion, se dispone; que las mejoras que se hazen a los descendientes por contrato entre vivos, o en testamento, se haga consideracion a lo que valen los bienes al tiempo de la muerte, y no al tiempo que se hizo la mejora; y solo se dà eleccion de vno de estos dos tiempos a la muger, o su marido, que recibì dote inoficiosa; y esta eleccion de tiempos, no la tienen los hijos varones, aunque tengan donacion inoficiosa, que exceda de tercio, y quinto, y legitima; segun la ley 3. tit. 8. lib. 5.

de la Recopilacion.

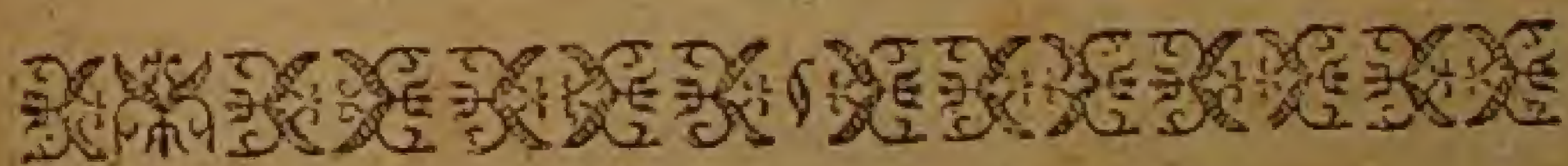
EL AUTOR.

EN la primera impressiõ de esta Practica, al folio 194. num. 22. dize: *Que las arras, y joyas se debian pagar junto con la dote, sacando las arras de todo el capital de la hacienda, siendo prometidas, y que siendo entregadas, se avian de pagar, como deuda, de los bienes del marido, y no del capital.* Lo qual es yerro manifestõ, y por tal lo confieso, y asì. Siento lo contrario en esta obra; y puede servirme de disculpa la autoridad del Doctor Pedro de Siguencia en sus clausulas instrumentales, lib. 2. cap. 11. num. 62. donde cita por su opinion à Ayora de particiones, part. 1. cap. 7. vers. 4. aunque este tiene lo contrario; y siendo preciso en esta variedad recurrir à la razon, supongo: Vn marido entregò à su muger, al tiempo del Matrimonio, vna cantidad de maravedis, ò otra cosa, por arras, y asì fue preciso, que el marido llevase esta cantidad menos en su dote, y que la muger la tenga demàs en el suyo, estè puesto, ò no en la carta de dote de la muger, pues no estando, lo podrà probar con testigos. Luego si este hombre ha de sacar menos, al tiempo de la particion, esta cantidad, que entregò en arras à su muger, no avrà razon para que segunda vez aya de pagar, como deuda propria de la parte de sus ganancias, ò caudal, estas arras, que yà tenia entregadas, y pagadas de su hacienda; Y aunque parece que no ay disparidad en sacar las arras como capital, ò como deuda, la ay en la mitad del monto, como por Regla Arismetica se evidencia. Y esta paga de arras entregadas, se entiende quando la muger las entrò en la compaõia, y gastò en cosas tocantes à ella.

En quanto à las arras prometidas corre otra razon; porque estas, como deuda, se han de sacar, y pagar de la parte de ganancias, que al marido le tocaren; y no aviendo ganancias, se sacarán de la propria hacienda, ò caudal del marido; y por regla general se ha de tener, que las arras no han de exceder de la dezima parte de

la hazienda del marido, y las joyas no han de exceder de la octava parte del dote de la muger. Y que aviendo arras, y joyas, vna de las dos cosas ha de elegir la muger, ò sus herederos al tiempo de la paga, ò las arras, ò las joyas: y siendo requeridos por parte del marido, ò sus herederos, han de hazer la eleccion dentro de veinte dias, y passados, puede elegir el marido, ò sus herederos. Y se advierte, que si la manda de las arras, ò el entrego de ellas, fuere diziendo solamente, que dà, ò promete, sin dezir otra cosa, avrán de valer en la parte que cupiere, en los bienes que tuviere al tiempo de el Matrimonio. Mas si dixesse, que en caso de no caber en la dezima parte que tenia, las mandava en los bienes que adelante tuviesse, se tendrá consideracion à la hazienda que dexare al tiempo de su muerte, ò al tiempo que se mandaron. Es sentir de Ayora, parte 1. cap. 7. num. 18.

Aunque el dote de la muger es credito; como deuda, aviendo ganancias en el Matrimonio, se ha de sacar de todo el capital de la hazienda; porque si se hiziesse la particion de ganancias, y luego se sacara el dote de la hazienda del marido, quedaria este dignificado en las ganancias; y la razon porque asì se ha de executar es, porque este es credito comun de la compaõia, y parte de capital de ella; mas en caso de no aver ganancias, no se ofrece esta dificultad, pues llanamente se ha de sacar de la hazienda que huviere primero, que del dote del marido, y aunque no quede para el cosa alguna.



PRACTICA DE TESTAMENTOS.

Testamento., es vn testimonio, y sentencià de la vltima voluntad, que el testador quiere que se cumpla, y guarde despues de su muerte, cuya disposicion L. 103. r. se divide en dos especies; la vna, es voluntad manifesta; 18. part. 3. la otra, oculta à la manifesta; llaman testamento nuncupativum, que se puede hazer de palabra ante testigos, ò 25. l. 1. p. 6.

D

por

L. 1. 2. 4. li. 5. Recop. por escrito ante Escrivano. La oculta, es llamada testamento inscriptis, que precisamente ha de ser por escrito, y ante Escrivano; y este es el testamento; que comunmente llaman cerrado, y puede el otorgante escribirlo, u otra persona por él; y cerrarlo sin la asistencia, y intervencion del Escrivano, y en la cubierta se escribe el otorgamiento; y es necesario aya institucion de heredero, que es el fundamento, y raíz de los testamentos, aunque siendo el testamento conforme a derecho, aunque en él no se nombre, y señale heredero, valdrá en quanto a las mandas, y demás cosas que se expresaren, y la hacienda la heredará el que la aya de aver, como si muriera sin testamento; esto es, en caso de no tener hecho otro antes; porque para revocar vn testamento, es menester hazer otro testamento acabado, que se entiende con nombramiento de sepultura, Alvacea, heredero, y revocacion de otros; y sucediendo este caso de aver otro testamento acabado, hará la disposicion sin heredero, efecto de cobdicio; y el testador puede por enfermedad, o por mera voluntad dar poder a otra persona para que haga su testamento, del qual poder, y de los cobdicios, que son parte del testamento, se tratará adelante en sus titulos.

L. 1. y 2. tit. 12. part. 6. L. 5. t. 4. lib. 5. Recop. L. 32. t. 9. p. 6. 2. El Escrivano debe considerar la dificultad que tiene el hazer testamento, respecto de que la voluntad del testador tiene fuerza de ley, siendo ajustada a derecho, y leyes, las quales no puede renunciar; y porque los mas de los testadores no las saben, si el Escrivano totalmente las ignora, no se conseguirá el acierto.

L. 13. t. 1. p. 6. L. 4. t. 4. l. 5. Recop. L. 11. t. 4. p. 5. L. 105. tit. 18. part. 3. 3. Pueden hazer testamento, el varon mayor de catorze años, y la muger mayor de doze, aunque estén en poder de sus padres, de los bienes adventicios, y castrenses, vel quasi castrenses, y legitima materna; y aunque la muger sea casada, no necesita de licencia de su marido para poder hazer testamento; y aunque por el derecho de las partidas los hijos familiares no podian testar, aunque fuesse con licencia de sus padres, y solo con su consentimiento se les permitia hazer donacion causa mortis, estando enfermos, o por temor de la muerte;

L. 6. y 7. tit. 17. part. 4. L. 15. t. 1. p. 6. ce; y agüareciendo de la enfermedad, en qualquier forma que no se confirmasse con la muerte, era revocable; mas oy por la ley 5. de Toro, pueden testar los hijos familiares sin licencia de sus padres, siendo de las edades de catorze, u doze como va referido.

L. 3. t. 4. lib. 5. de la Rec. L. 13. tit. 1. part. 6. Por la ley de partida se prohibió el hazer testamento a los condenados a muerte natural, o civil; y por la ley 4. de Toro se les permite, que pueden hazer testamento de los bienes que no se aplicaren a la Camara, o a otra persona por el delito porque son condenados.

L. 3. t. 4. lib. 5. de la Rec. L. 13. tit. 1. part. 6. 5. No pueden hazer testamento el varon, menor de catorze años, y la muger, menor de doze; ni los locos, ni los desmemoriados, entretanto que lo son, ni el prodigo, a quien por la Justicia estuviere prohibida la enagenacion de sus bienes; y si lo hiziesse antes de esta prohibicion, valdrá. Y el mudo, y sordo desde su nacimiento no puede testar; y no siendolo desde nacimiento, si no por accidente, sabiendo escribir, lo puede hazer escribiendolo por su mano; y no sabiendo escribir, y haciendolo en esta forma, no puede testar el mudo, por accidente, si no es con licencia del Rey; y el sordo de nacimiento, o por accidente, sabiendo, y pudiendo hablar, puede testar, aunque no escriba el testamento, y aunque no sepa escribir.

L. 4. t. 1. p. 6. 6. La forma de testar los Soldados es remisa por derecho; y estando en hueste, pueden ante dos testigos hazer testamento, y en la batalla como quisieren, escribiendolo en la arena, o con su sangre en sus armas, y se ha de probar con dos testigos.

L. 17. tit. 12. part. 6. L. 38. t. 18. part. 3. L. 30. tit. 1. part. 6. 7. No pueden hazer testamento el Religioso professo, ni el Hermitaño, o empoderado, o que tuviesse otro genero de Religion de que no pueda salir, ni el que estuviere excomulgado mas de vn año, porque la ley le tiene por herege, ni el que embaraga a los Peregrinos el hazer testamento.

L. 16. tit. 1. part. 6. 8. No pueden testar los que estuvieren dados por rehenes, ni el Esclavo; y el que lo fuesse, aunque estuviesse en possession de libre, si hiziesse testamento, no valdrá, aunque se tenga él por libre; ni los infieles, o los

que fueren condenados por heregia, y ni los traydores contra quien se dió sentencia, ni los que ponen malos nombres, ò huviesse dado cantaleras à otros de que resultasse quedar infamados.

L. 14. tit. 1. part. 6.

L. 2. t. 4. lib. 5.

Recop.

L. 5. 6. t. 2.

part. 6.

Siguena. c.

L. 2. numer.

5. y 16.

9 El ciego no puede hazer testamento cerrado; mas lo puede hazer abierto, interviniendo cinco testigos.

10 Puede el testador defender, que parte de su testamento no se abra hasta tiempo determinado.

11 Porque qualquiera accidente, que embarga el entendimiento, ò la memoria, es bastante para no poder hazer testamento, me ha parecido advertir à los Escribanos, que los mentecatos son los que siempre carecen de entendimiento por frenesi continuo; y de estos ay algunos furiosos, y otros, aunque no tienen furias, estan faltos de razon; y los que padecen demencia, ocasionada de enfermedad, son delirantes; y vnos, y otros, assi los de la locura habitual, como los delirantes, suelen tener dilucidados intervalos, teniendo razon algun tiempo, y despues bolviendo à la locura, ò delirio. Los fatuos son los que causan risa sus razones; que aunque totalmente no son locos, se reconoce en ellos alguna falta de capacidad; y aunque algunos han querido distinguir los tiempos en que pueden testar, teniendo los dilucidados intervalos, en la locura habitual, y en el delirio, asientan, que los fatuos pueden testar en qualquier tiempo: aconsejo à los Escribanos, que en estos negocios se porten con gran advertencia, y recato; y quando aya de otorgar alguno, que tenga los dilucidados intervalos, siendo frenetico, sea con intervencion de la Justicia, precebiendo diligencias, y declaracion de Medicos, que de ellas conste està en el intervalo. Y en quanto à otorgar, el que tiene estas intermisiones en el delirio de la enfermedad, demás del examea que el Escrivano haze delante de los testigos, declaren los Medicos sobre el estado que tiene, y que lo firmen, que con esto se escusar yerro, y pleytos, que resultan contra el credito del Escrivano; y es muy dificultoso, y arriesgado el otorgar, los que tienen los intervalos en el delirio de la enfermedad.

dad, y mas, quando no cessa la calentura, que ocasionò el delirio, antes se agrava; y sobre todo, sino instituyese por herederos à sus parientes, que abintestato le avian de heredar; y en quanto à los fatuos, no siendo con furiosidad, sino vna necedad, que causa risa, pueden otorgar, no estandoles privada la administracion de sus bienes; y siendo personas, que conocidamente no son incapazes, y que por tal se tienen en el Lugar, y otorgan contractos; Y tambien se conocerà, si en aquel tiempo contraxeron Matrimonio, ò si no fue impedimento para que lo contraxessen.

12 La ley 2. titul. 1. partida 6. dize: Que no sabiendo escribir el otorgante, que quisiere otorgar testamento cerrado, lo mande escribir à otra persona, y que por el firme vn testigo. Y la ley 14. del mismo titulo, y partida, dize: Que el ciego no puede testar cerrado, porque no se le haga engaño. Y la ley 3. de Toro, que es la 2. titul. 4. lib. 5. de la Recopilacion, tratando de los testamentos cerrados, dize: Intervengan à lo menos siete testigos con vn Escrivano, los quales ayan de firmar encima de la escritura del testamento, ellos, y el testador, si supieren, y pudieren firmar; y si no supieren, y el testador no pudiere firmar, que los vnos firmen por los otros; de que se sigue la dificultad, que puede ocurrir, testando cerrado, el que no sabe leer, ni escribir, porque le pueden engañar, como al ciego; y en esto se equipara à el, pues no sabe lo que vâ escrito en el testamento. Considere estas razones el Escrivano, y el dezir la ley de Toro de los testigos, si no supieren, y del otorgante si no supiere firmar, que parece da à entender en ambos casos, aya de saber firmar el otorgante, para aconsejar, al que no supiere leer, y escribir las dificultades que puede aver de testar cerrado; y el que escriviere el testamento cerrado, no se ponga por heredero, ni haga en el manda para si, por la duda que puede aver de su certeza.

13 Aviendo reconocido el Escrivano la capacidad del testador por preguntas; y en caso de estàr muy gravado de enfermedad, le propondrà algunas cosas, opuestas al intento de que se debe tratar; pues si el las enmendare,

L. 2. tit. 1. p.

6.

L. 14. tit. 1.

part. 6.

L. 2. t. 4. lib.

5. Recop.

Siguena. l.

2. c. 1. num.

28.

L. 3. y 27.

1. p. 6.

X

y corrigiere con sus respuestas claramente, se reconocerá está capaz para testar; y todo se haga en presencia de los testigos, porque tambien queden ciertos de la capacidad del testador, y despues informarse de él, que hazienda podrá tener, para considerar quanto será el quinto, de que pueda disponer en perjuizio de los descendientes, y del tercio en perjuizio de los ascendientes; y informaráse si tiene hijos, y de que matrimonios son; si se han casado algunos; si se les ha dado dotes, o hecho donaciones, para ver si está gravado el tercio, o quinto de la hazienda, y prevenir, y advertir sobre ello lo conveniente; y no permita el Escrivano, que ninguna persona moleste al testador, para que haga cosa contra su voluntad, haziendo, que los que violentaren se salgan de la sala donde estuviere; y en su defecto, cessar con el testamento: y como es preciso en el Escrivano preguntar, que deudas, y cargos tiene, y quien le debe, y las razones, y instrumentos, o si es sin ellos, o en otra forma: que traxo a su poder en dote la muger, si ay escritura, ante quien pasó: y lo mismo de lo que huviere el traído, y si avia el sido casado otra vez, si se hizo particion, y si debe el primero dote, quanto importó, y su capital, y quanto hubo de ganancias en el tal primer matrimonio; y se ha de declarar la Patria, y vezindad, y la de sus padres, y como por regla se ha de guardar, que aviendose empezado el testamento, no se cesse en él, entremetiendo cosas distintas, sino es siendo las suspensiones forçosas, como por dolores, comer, o beber, o cosas, que naturalmente no se pueden escusar, segun la ley 3. titul. 1. partida 6.

Sepultura.

ENterrarse deben los difuntos en la Iglesia donde son Parroquianos: mas si quisieren elegir sepultura en otra Iglesia, o en Monasterio, o en Iglesia donde está enterrado su linage, puedelo hazer, como no sea por menosprecio de los Clerigos de su Parroquia, o mala voluntad, o por persuasion, y engaño, o no dexando nada a su Parroquia.

No

No se pueden mudar los cuerpos de los difuntos de sus sepulturas sin mandato del Obispo; mas si se enterasse por via de deposito, para no permanecer en él, bien se puede mudar sin esta licencia.

Los gastos que se hazen en enterrar los difuntos, por razon del cuerpo, hasta que se entierre, prefieren a todas las mandas, y tambien a las deudas, aunque estos gastos no se manden hazer, por los herederos, u otra persona; y aunque se contradiga, se han de pagar, y en primer lugar, prefiriendo a las deudas, si no es que el que los hizo, dixo, que los hazia de limosna.

Legados.

Legados, o mandas, es vna especie de donacion, o dadiva, que el testador dexa en su testamento, o cobdicio a algunos por amor de Dios, o por hazer bien a su alma, o por hazer bien a aquellos a quien se dexan; y a los que se les hazen, son llamados legatarios; y pueden se dexar estos legados a qualquier persona, que pueda ser instituida por heredero, y de esta regla se exceptuan los condenados perpetuamente para las labores de el Rey, que aunque no pueden aver herencia, pueden aver legado; y las hijas de los traydores pueden aver de su madre la quarta parte de sus bienes por herencia, o legados; y assimismo pueden aver herencias, y legados de sus patientes; mas los hijos varones de los traydores, no pueden aver herencia, ni legado.

El legatario, a quien el testador huviere dexado por Tutor, o Curador de sus hijos, no queriendo aceptar este cargo, pierde el legado; y lo mismo es en el legatario, que hurta el testamento en que se le dexa el legado.

Si alguno de muchos herederos, que son instituidos en vn testamento, se le dexó alguna manda, puede cobrar la manda, demás de ser heredero; y aunque renuncie la herencia, puede pedir la manda, y la avrá, si expressamente no se prohibió por el testador el que la huviesse, repudiando la herencia.

Pues

4 Puede el testador mandar en su testamento, ó cosa
 L. 3. y 4. dicilo á aquel que estableciere por heredero, que de algu-
 4.9. p.6. na cosa á otra persona; y el mismo mandamiento pueden
 hazer á aquellos, que han derecho de heredar sus bienes,
 si muriera abintestato, y estos, y sus herederos son obliga-
 dos á cumplirlo, con una distincion, que si el testador di-
 xesse: Qualquiera que sea heredero de mi heredero, man-
 do, que dé á Fulano tantos maravedis: ó si dixesse, man-
 do, ó ruego al que ha de heredar mi hazienda, que man-
 de á su heredero, que haga, ó dé tal cosa, en qualquiera
 de estos casos valen, y se han de cumplir estas condicio-
 nes, y posturas. Pero si el testador dixesse: Establezco á
 Fulano por mi heredero, y si Fulano (nombrandolo seña-
 ladamente) fuere heredero de mi heredero, mando, que
 haga tal cosa. Este mandato no obliga, ni lo debe cum-
 plir, aunque suceda el caso de ser heredero de su herede-
 ro. Y assimismo al legatario lo pueden gravar, que dé á
 otra persona tanto como importare el legado; y todo: es-
 tos, y sus herederos son obligados á cumplirlo, excepto
 el sustituto pupilarmente, que el padre del menor, avien-
 do desheredado á su hijo, ó nieto, le mandó, que de los
 bienes del hijo, ó nieto desheredado, y en que era susti-
 tuto, diese alguna cosa á otra persona, que este mandato
 no obliga al sustituto, porque el padre no le dá cosa de su
 hazienda, sino de la del hijo; mas si instituyesse á este, ú
 á otro en legitima paterna de el que deshereda, bien le
 puede poner condicion en aquello, que de su parte le dá
 el padre; y lo mismo se entiende en qualquier genero de
 sustitucion, que en todas se puede poner condicion, ex-
 cepto en la desheredacion referida.

5 Si alguno no hiziesse testamento, y dixesse ante
 testigos, Fulano, que es mi pariente mas cercano, y ha
 derecho de heredar mi hazienda, mando, que le dé á Fu-
 lano tantos maravedis; si este tal no quitiesse ser herede-
 ro, y renunciassse la herencia, el legatario no puede aver
 este legado, en caso de recaer la herencia en otro pater-
 ne en siguiente grado; mas si por no quererla aceptar el
 primero, la aceptasse otro en el mismo grado de paren-
 tesca, que el primero nombrado, este es obligado á pa-
 gar

gar el legado. Item, si el que es ahorrado no tuviesse
 descendientes, ni ascendientes, ni tampoco hiziesse tes-
 tamento, y dixesse ante bastante numero de testigos:
 Ruego á fulano, que fue mi señor, y tiene derecho de
 heredar mi hazienda, que dé tantos maravedis á tal
 persona; en tal caso, entrando el señor en la herencia, es
 obligado á cumplirlos; mas si muriesse antes de entrar en
 la herencia, sus herederos no son obligados á cumplir el
 legado.

6 Si el que haze testamento dixesse: Dexo á Fulano
 un Esclavo, para que luego lo ahorre, y por esta razon
 sea obligado de pagar á otro tal cantidad, que le man-
 dó, no es obligado á mas, que á dar la libertad; mas si el
 testador dixesse, que le dexava un Esclavo, que le sir-
 viesse, y fuesse despues libre en algun dia, ó tiempo
 cierto; en tal caso, bien puede gravar al que le dexa el
 servicio de este Esclavo, á que dé, ó pague alguna can-
 tidad, aunque sea tanto como importare la ganancia, que
 tuviere de el Esclavo, desde el dia que lo recibiere, has-
 ta el en que alcançare la libertad; y aun si el señor ahor-
 rasse su Esclavo, sin dexarle alguna cosa de sus bienes,
 no puede solo, por razon de el ahorramiento, man-
 dar, que el Esclavo dé á otra persona ninguna cantidad
 por razon de manda. Item, si alguno mandasse á otro
 alguna cantidad, porque ahorralle á su siervo el tal le-
 gatario; si este recibiere el legado, aunque sea corto, es
 obligado á dar libertad al Esclavo, pues parece se conten-
 tó de el precio, aceptando el legado, aunque el siervo va-
 liesse mucho mas. Mas si el siervo, que assi se mandasse
 ahorrar, no fuesse del legatario, y valiesse mas que el le-
 gado, no debe el legatario dar mas por él de lo que le fue
 dexado; mas debe guardar el legado, y trabajar siempre
 sobre el conseguir la tal libertad; pero si el testador de-
 xasse á alguno cantidad, con cargo, que dé á otro mas de
 lo que importare el legado, no es obligado á mas de lo
 que importa, aunque lo acepte, y reciba.

7 Puede el testador mandar las cosas que son de su
 heredero, y es obligado á pagarlas; y si el testador man-
 dase cosa agena, sabiendo, que no era suya, ni de su here-
 L. 10. tit. 9.
 part. 6.

dero, el heredero es obligado de comprarla, y darla à quien fuere mandada, ò su estimacion, por aprecio, si no se quisiere vender; mas si el testador, quando la mandò, juzgasse que era suya, y fuesse agena, entonces el heredero no es obligado à comprarla, ni darle la estimacion, si ya no fuesse, que la persona à quien se haze tal manda, fuesse muy allegada al testador, así como su muger, ò algun pariente de él mismo; que en tal caso se entiende, que si el testador supiera, que la cosa mandada era agena, le mandaria dar otra cosa; y lo mismo se entiende, si el testador mandasse ahonar vn siervo ageno, juzgando que era suyo, que tambien el heredero es obligado à comprarlo, y darle libertad.

L. 16. l. 9. part. 6.

8 Estando alguna vna casa empeñada, si este que la tiene en su poder se la mandasse al que es dueño de ella, le queda el derecho à los herederos para pedir la cantidad del empeño, en caso de no dezir, que le mandava la deuda, ò se la perdonava.

L. 9. l. 9. p. 6.

9 No se pueden mandar las cosas Sagradas, que tocan à las Iglesias, ò al Rey, ni las Plaças, ni egidos, ni cosas que son de el comun; ni tampoco pueden ser mandados los marinos, ni los pilares, ni pilas, ni las puertas, ni maderá, ni ninguna de las cosas, que son juntas con las casas, ni con los edificios; y el heredero no es obligado à dar tales cosas, ni su estimacion.

L. 11. l. 9. p. 6.

10 Mandando el testador alguna cosa suya, que él sabia que estava empeñada, ò obligada à otro por menos de lo que valia, es obligado el heredero de la des empeñar, y darla al legatario; y si la tal cosa era obligada por tanto, ò por mas de lo que valia, se ha de entregar al legatario, sabiendo que no estava empeñada; mas si por menor precio de lo que vale estuviessse empeñada, no sabiendo el testador lo estava quando la mandò, debela, à su costa, des empeñar el legatario.

L. 7. l. 8. p. 6.

L. 1. l. 4. lib. 5. Reco.

11 Aunque los testamentos se rompan por desheredacion, ò pretericion, valen las mandas, y las libertades de los Esclavos, que en ellos se hizieren. Y aunque en el testamento no se nombra heredero, valen las mandas; y aunque el heredero no quier a la herencia, ò por qual-

qualquier caso no entre en ella, valen asimismo las mandas.

L. 33. l. 34. p. 35. l. 9. p. 6.

12 Quando vn legado se haze à diferentes personas en vna clausula, ò en distintas, mandandose vna cosa à muchos, las partes de los que fueren muertos al tiempo que fallezca el testador, ò que no quisieren aceptar, se acrecen à los demás legatarios; y si todos fueren muertos, ò no quisieren aceptar, se acrecen al heredero, y lo mismo sucede en los demás legados, en que el legatario muere antes que el testador, si no constasse lo contrario de la voluntad de él, diziendo, que aunque fuesse muerto lo huviesse sus herederos del tal legatario particular; y en el caso de el legado comun, que es el que le haze à dos, u mas, puede aver dudas en el escribir las clausulas, como si el testador queriendo mandar à quatro personas cien fanegas de tierra, que siendo la manda à todos sin distincion, se acrecen las partes de los muertos, ò que renunciaren à los demás legatarios, debiendo dezir: Mando à los quatro cien fanegas de tierra; la clausula se escribió, diziendo: Mando à los quatro, nombrandolos à cada vno, veinte y cinco fanegas de tierra, con que se destruye el intento, pues de vna manda haze quatro distintas; y podrá el heredero dezir, que son legados particulares, à cada vno el suyo, y no legado comun, y que las partes de los muertos, ò que no aceptaren, se le han de acrecer; y aunque puede aver duda, si dixesse, que les manda cien fanegas de tierra, à cada vno veinte y cinco, pues basta que les mande las cien fanegas indistintamente; porque de derecho se entiende, que es por iguales partes; y el Escrivano, informado de la voluntad de el testador, escribirá la clausula, sin que se toque en estas dificultades.

L. 29. y 30. t. 11. p. 5.

13 No puede el testador relevar al Tutor, Administrador, de dar cuentas, ni de hazer inventario, aunque bien puede relevar de las cuentas al que huviesse sido su Mayordomo, ò Expenjero, u otra persona, que se las deba dar à él.

14 No será de ningun efecto, que el testador diga, que no quiere que se guarde el fuero, ò costumbre

Siguente fol. 159. y 160. de

de la tierra donde otorgare, ò tuviere bienes; ni tanta poco será de valor el que diga, que el Obispo, ò su Vicario no se entrometa en pedir quantas de la Memoria, ò Capellania que funda, aunque diga, que si se pidiere, revoca la fundacion desde luego, y que se convierta en otra cosa.

15 Las cosas que señaladamente en especie fueren mandadas, se den luego, que el heredero entre en la herencia, si luego las puede entregar; y no pudiendo, se le debe dar termino conveniente para entregarlas.

16 Quando huviere duda en las mandas, que el testador haze, así en interpretar el valor de las mandas que mandò, ò cosas semejantes, es visto no gravar el testador al heredero en mas de aquello en quanto menos pudiere.

17 Puedense mandar cosas por nacer, como son frutos, y partos de Esclavas, y de ganados, y cavalgaduras.

18 Mandando el testador vno de sus Esclavos, sin dezir qual es de los que tiene, ha de elegir el legatario el que quisiere, como no sea el Mayordomo, ò Expensero; y en caso de no tener ningun Esclavo, quando se hizo la manda, todavia es obligado el heredero à comprarlo, y darlo al legatario. Y lo mismo se entiende en las cavalgaduras mandadas, aunque no las tenga el testador al tiempo que las mandò, lo qual no se entiende en los bienes rayzes, que el testador no tiene quando los manda, porque mas parece que se hizo por escarnio, que por otra razon; y esto es, si los mandò llana, y generalmente, como si los tuviera, que si mandò los bienes que fuesen del heredero, ò otros, señalándolos para que se comprassen, ò diziendose de vna possession, que cueste tanto, ò otra cosa, se ha de entender las ha de pagar, y entregar el heredero.

19. Puedese mandar el servicio de vn Esclavo, dando al legatario por el tiempo de la voluntad de el testador, y no por esto es visto mandar el señorío del Esclavo, porque este ha de bolver, cumplido el termino que se pusiere, al heredero.

Man

20 Mandando el testador à vna persona, en vna clausula, y no en diferentes, algunas cosas distintas, y algunas, ò alguna de ellas, con obligacion de Missas, ò otro gravamen, ò prohibicion de enagenacion, no puede aceptar algunas piezas, y renunciar otras, que todo lo ha de aceptar, por considerarse vn legado, ò renunciarlo todo.

21 Mandando el testador casa, ò cosa semejante, si despues en los dias de su vida diessse lo que huviesse legado à otro, es visto revocar la manda; mas si el testador vendiesse, ò empeñasse la tal cosa legada, el heredero es obligado à pagar la estimacion al legatario, excepto si se probasse, que el testador la vendió, ò empeñò, para efecto que el legatario no la huviesse, ò por revocar el legado; y si juntamente, ò de por si mandare el testador, lana, ò madera, que tuviesse, y despues el hiziesse paño de la lana, y casa, ò baxel de la madera, queda invalida la manda; porque parece, que por aver hecho alguna de estas cosas revocò el legado, que de ello antes avia hecho.

22 Puede el testador mandar, por via de testamento, alguna cosa, que el possyessse, y fuesse litigiosa, lo que no puede hazer por otra via, sino es por dote, ò siendo de muchos, cediendoselas los vros à los otros partícipes; y el heredero es obligado à seguir el pleyto à su costa, y darla al legatario, en caso que se venca el pleyto; porque si no se vence, no queda obligado à cosa, si no es que se perdiessse por culpa del heredero; mas el heredero no será obligado à seguir el pleyto, que despues de la muerte del testador saliere à la cosa mandada.

23 Mandandose carro, ò carreta, se incluyen racionablemente las cavalgaduras que las traen; y si se mueren en vida del testador, y pone otras en su lugar, vale la manda, y si no pone otras, en lugar de las muertas, no vale la manda.

24 Mandandose alguna mina de metal, ò pedreria, no passa el derecho à los herederos del legatario, aunque suceda en el legado, si expressamente no se di-

ze

ze en la manda, que sea para él, y sus sucesores en posesion, y propiedad.

L. 10. tit. 6. l. 5. Recop. 25 Todas las donaciones, que los padres hacen en testamento, u otro contrato entre vivos, se entienden en el tercio, y quinto, aunque no lo digan; y los legados que se hacen à los descendientes, se deben imputar en el tercio, en caso que excedan los legados, y demás gastos del quinto, y que se aya de hazer desfalcacion; y si estos legados de descendientes no cupiere en el tercio, se bolverà al quinto en lo que faltare de el tercio, y en aquella parte se considerará tambien la desfalcacion, segun Azebedo sobre la ley 13. tit. 6. lib. 5. de la Recopilacion. Y porque el tercio puede estar mandado à alguno de estos descendientes legatarios, para quitar dudas, será bien se declare la voluntad del testador, así en este caso, como en el de ser mejorado en tercio otro descendiente, aunque no sea legatario.

L. 18. tit. 3. part. 6. 26 Si el testador mandasse vna, dos, o mas partes de su hazienda, sin dezir es tercia, quarta, o otra parte, se entiende, en lo distinto, partes de doze.

L. 15. tit. 3. part. 6. 27 El instituido en herencia, o legado, no siendo descendiente del testador, no aviendo sobrevivido à él, no sucede en la herencia, o legado; y por el configuiente no suceden sus herederos del tal instituido, si no es que expressemente consta lo contrario de la disposicion; y aunque en el caso de morir, o ser desterrado para siempre el legatario, sucede el heredero, y en el de la herencia suceden los parientes mas cercanos del testador; es bien se le advierta, para que esté cierto, de la forma de su disposicion, y puede claramente manifestar su voluntad; y las herencias no pueden ser dexadas à dia cierto, y determinado, porque luego que muere el testador sucede el heredero, si vâ no fuesse, que el testador, siendo Soldado, que estuviessse en servicio del Rey, o de su tierra, la dexasse à dia cierto, porque à este le es concedido. A dia incierto, qualquiera puede instituir, como si dixesse: sea mi heredero fulano el dia de mi muerte; y los legados, así de los que no son Soldados, como de los que lo son, se pueden dexar à dia cierto, o incierto, como quis

quisieren; y me ha parecido declarar algunas dudas, que sobre esto pueden suceder, como si el testador dixesse: sea usufructuario de tal cosa fulano por los dias de su vida, y despues de ellos, se le mando à fulano; en este caso, muriendo el legatario de la propiedad antes de el usufructuario, parece que queda invalida la manda de la propiedad, porque dixo se le mandava despues, porque parece mirò à condicion, en quanto al tiempo, y no se cumplió; y lo mismo se podrá ofrecer, siendo manda de la herencia, en la misma forma, que bien se puede, por ser de tiempo incierto, y se falta à la tacita condicion del tiempo, y aun parece que esta forma de instituir mira à fideicomisso; y para quitar estas dudas, será bien dezir: mando à fulano tal cosa, de la qual goze el usufructo por su vida fulano; y en quanto à la herencia dezir: instituyo por mi heredero à fulano, con el cargo, que de esta herencia goze el usufructo por su vida fulano; porque estos generos de legar, o instituir, luego hazen su efecto en la propiedad, y el usufructo solo queda suspendido. Tambien puede el testador querer mandar algo à vn sugeto, para que se le entregue quando tenga tal edad; y puede confundirse la manda, diciendo el Escriuano: mando à fulano tal cosa, en teniendo tal edad, o si llegare à esta edad, en que queda defraudada la voluntad del testador, que el solo quiso no se entregasse la manda hasta que tuviessse la edad, y la clausula se escriuió diferente; con que si no llega à aquella edad señalada, no sucede, ni sus herederos del legatario; y fuera lo contrario, si la clausula dixesse: mandole tal cosa, la qual no se le entregue hasta que tenga tal edad; porque en este caso, solo le quedó suspendido el uso, y no la propiedad; y así muriendo antes de la edad el legatario, avrán el legado sus herederos. Explorase la voluntad del testador, y conforme ella formense las clausulas.

L. 3. tit. 14. part. 3. 28 Si el padre mandasse pagar à su hijo bastardo *L. 20. tit. 9. part. 6.* mas de la quinta parte, que le puede dexar, conforme à derecho, diciendo: que se le de alguna cantidad mas, que se la debe, porque vn pariente se la dió en secreto,

tador: Mando que liberten à fulano mi Esclavo, quando mi hijo sea de edad de catorze años, que aunque el hijo muera antes, vale la manda, y será horro el Esclavo.

L. 20. t. 9. part. 6.

2. Ay legados, que se hazen por via causal, y las causas no son condiciones; como si dixesse: Mando à fulano tal cosa, porque me hizo tal honra, ò servicio, que aunque no fuese cierta la causa, vale el legado, sin necessitar de ninguna prueba.

L. 21. t. 9. part. 6.

3. Ay legados por via modal, que rigurosamente no son condiciones, aunque se deben procurar cumplir, y son diziendo el testador: Mando à fulana tantos maravedis porque case con tal hombre, y esta manda luego vale, y debe ser entregado en ella el legatario, obligandose de cumplir lo que le fue mandado, y gana el sonorio de el legado, cumpliendo con el modo con que se le dexa; y tambien será lo mismo si trabajasse quanto pudiesse por cumplirlo, no saltando por su parte.

L. 22. t. 9. part. 6.
L. 14. tit. 4. part. 6.

4. Quando el cumplimiento de las condiciones es en poder del legatario, ò heredero hazerlo, y acabarlo, debelo cumplir, o trabajar quanto pueda sobre hazerlo; que en este caso, aunque no se cumpla, como no sea por su culpa, no por esto le faltará el legado, ò herencia, que se le dexò con la condicion; y esto será, como si el testador mandasse vna cantidad de maravedis à alguno si ahorrasse su siervo; que si el Esclavo se muriese de su muerte, sin que otro le matasse, ò se perdiesse, ò le acaeciesse al legatario, ò heredero algun accidente en su persona, por donde no lo pudiesse cumplir, avrà el legado, ò herencia: Y si à vn siervo se le diesse libertad, con condicion que sirviesse à otro, y el trabajasse quanto pudiesse por servir al que se le mandò, y se lo embargasse otro, vale la manda, y es libre, como si se cumpliesse la condicion.

L. 21. y 22. 9. part. 6.

5. Y por mayor claracion de las causas, condiciones, y modos, por regla general se debe entender, que diziendo la clausula: Mandole, porque me hizo tal honra, ò servicio, ò por buenas obras recibidas, esta es causa, y no condicion; y si dixesse: Mando à fulano, con

condicion, que haga tal cosa, y si la hiziere, y si la ha hecho, y si casare con tal muger, todas estas son condiciones; y si dixesse: Mandole porque haga tal cosa, ò porque case con tal hombre, este es modo.

6. Si dos fuesen instituidos por herederos en vn testamento, el vno sin condicion, y el otro con condicion, puede entrar en la possession de la herencia el que no tuvo condicion, aunque el otro no aya cumplido la que se le puso, que à el solo le embarazará, y no entrará en la herencia hasta cumplir la condicion.

L. 12. tit. 4. part. 6.
L. 13. tit. 4. part. 6.

7. Ponen los testadores muchas condiciones juntas, ò apartadamente, y juntamente se pueden poner, como si dixesse: establezco à fulano por mi heredero, si hiziere tal Iglesia, ò tal Hospital, y diere tantos maravedis à pobres: quando el testador pone tales condiciones como estas, ò otras semejantes de ellas, todas en vna, entonces debelas cumplir el heredero todas, y por la letra, y se juntaron estas condiciones, y se hizieron vna, y así se deben cumplir todas. Y las condiciones apartadas, son como si dixesse: establezco por heredero à fulano, si diere cien maravedis por mi alma, ò si hiziere tal Iglesia, ò tal Monasterio, entonces basta que el heredero haga vna de las cosas que se le proponen; porque estas son condiciones apartadas, y se hazen por la letra, ò dandole eleccion de qualquiera de ellas; y si el testador pone vna condicion sobre muchas personas, que estableciesse por herederos, basta que qualquiera de ellos cumpla la condicion para que todos ayan la herencia; y lo mismo seria si dixere: establezco à mis siervos por mis herederos, si fueren mios quando yo muera, que aunque entonces no fuesen todos suyos, serán herederos los que lo fueren de los que tenia; y aun si vno solo lo fuere, este será heredero.

L. 22. tit. 9. part. 6.
L. 14. tit. 4. part. 6.

8. Quando algun testador hiziere manda con alguna condicion, que dependiesse del legatario, y de otro el cumplirla, si acaeciesse no cumplirse, por culpa de aquel à quien fue hecha la manda, por alguna ocasion, no vale la manda; y esto seria, como si el testador dixesse: Mando à fulano mil maravedis, si casare con tal mu-

ger; que si el tal hombre no quisiere cumplirlo con aque-
lla muger, ò se muriere alguno de ellos antes que se ca-
sallen; no vale la manda; mas si se embaraçasse por cul-
pa de la muger, que no quisiere casar con el, ò si huvies-
se entre ellos parentesco, ò fuese persona con quien
conforme à derecho no pudiesse casar, en estos casos,
aunque no se cumpla la condicion, vale el legado, ò he-
rencia.

9. Si el señor de algun siervo fuese establecido
por heredero, el testador no puede mandar cosa al sier-
vo del heredero, si no fuese mandandofela con condi-
cion, ò hasta dia, ò tiempo cierto; diziendo: Mando
tantos maravedis à tal siervo de mi heredero, si succie-
re que le ahorre su señor, hasta tal dia, ò poniendole otra
condicion semejante; que si acaeciere cumplirse la con-
dicion, avrà el siervo la manda, y no de otra manera;
mas si el siervo de alguno fuese establecido por here-
dero, si aquel mismo que le estableció mandasse algo al
señor del siervo, si antes que entrasse en la herencia lo
ahorrase el señor, ò lo vendiesse, entonces avrà el se-
ñor la manda, y el siervo la herencia. Item, si el siervo
fuese establecido por heredero de otro, que no es su
señor, debaxo de condicion, no puede el siervo cumplir
la condicion sin mandado de su señor, y si la cumple no
vale; mas las personas libres, aunque sean menores de
veinte y cinco años, y esten en poder de otro, pueden
cumplir las condiciones sin licencia de su guardador, y
avrán la herencia, ò legado que se les dexò con ellas.

10. Poniendo alguno condicion del tiempo passa-
do, ò del presente, ò por venir, quando estableciesse à
otro por heredero, si aquella cosa en que fuere puesta
la condicion fuese cierta, vale luego el establecimien-
to; y esto seria, como si dixesse: establezco à fulano por
mi heredero, si el Rey hizo à tal hombre adelantado; ò
si dixesse: hágole heredero, si tal hombre es vivo; que si
no succediesse, y fuese como lo dixo el testador, no será
heredero; y aunque estas cosas del tiempo passado no
son propriamente condiciones, figuen la calidad de las
condiciones. Item, si dixesse: hágole heredero, si à fulan-

no

no le succediere esto, ò le dieren tal puesto, valdià, si su-
cediere assi, y no en otra forma.

11. Las condiciones; que son puestas contra natu-
raleza, ò derecho, no valen, ni embaraçan à los à quien
fueren puestas; y son contra naturaleza, diziendo: Man-
dole, si llegare al Cielo con la mano; y lo mismo es si
fuesen las condiciones impossibles de derecho; como si
dixesse: dexote por heredero, si no sacares à tu padre
de cautiverio, ò no le dieres que coma; y generalmente
son llamadas impossibles de derecho todas las condi-
ciones que son contra honestidad de aquel à quien son
puestas; ò contra buenas costumbres, ò contra obras de
piedad, ò contra derecho natural, que estas se dan por
no escritas.

12. Impossibles de hechos son llamadas las condi-
ciones en que se dize: establezco à fulano por mi here-
dero, si diessse à tal Iglesia vn monte de oro, que este es-
tablecimiento no vale, porque es puesto con condicion,
que de hecho es imposible, y assi no avrà el heredero
la herencia.

13. Las condiciones dudosas, y que no son ciertas,
son dichas perplexas, y son diziendo: establezco à fulan-
o por mi heredero, si otro hombre fuere mi heredero,
y tal establecimiento no vale, y ninguno de ellos avrà
la herencia.

14. Ay condiciones casuales, que no estan en po-
der de los hombres cumplir las, y son diziendo el testa-
dor: Mandole mi hazienda, si mañana hiziere dia claro
sin nublo; y poniendose esta condicion, ò otra semejan-
te, que fuese à mas, ò menos tiempo, no cumpliendose,
no avrà el heredero la herencia; mas si dixesse el testa-
dor: hago à fulano heredero, si mañana saliere el Sol, ò si
se murere el tal heredero sin dezir en que tiempo, en
qualquiera de estos casos, por ser tan ciertas, luego avrà
el instituido la herencia, respecto que son sin duda, y
donde no la ay, no ay condicion.

15. Las condiciones mezcladas son: establezco à
fulano por heredero, que està de la otra parte del Mar,
si viniere à vivir à esta tierra, respecto de depender en

parte del poder de los hombres, y en parte de la ventura de aver embarcacion; y venir sin peligro; y si no viniessse à la parte señalada, no será heredero.

L. 20. t. 4. p. 6.

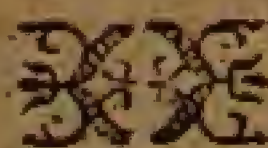
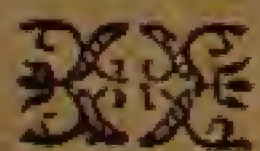
16 Las condiciones tacitas, que aunque no se expresan, se entienden de derecho, son, como si el testador, teniendo dos hijos legitimos, ò naturales, dixesse, que del que muriesse primero quedasse el otro por heredero; porque si este hijo que murió, dexasse hijo legitimo, este ha de ser su heredero, y no el otro instituido; y esto no se entiende, si los dos herederos fuesen estraños; porque aunque el que muriesse dexasse hijos legitimos, ha de suceder el otro instituido, y no los hijos.

Si guien fol. 161.

17 No se deben poner condiciones contra el estado de el Matrimonio, diziendo: Mandole tal cosa, con condicion, que no se case, porque aunque se case, avrà el legado; y aun si dixesse: Mandole ciento, si fuere Religioso; y docientos, si fuere casado, avrà la mayor manda entrando en Religion, si ya no fuesse, que el testador exprestamente prohibiesse, que no se le diessen los docientos.

L. 20. t. 1. p. 31. part. 3.

18 Suelen hazerse algunos legados contra el estado de el Matrimonio, de que resultan pleytos, como si dixesse el testador: Mando à fulana, que viva en mis casas todos los dias de su vida, y si se casare, no viva mas en ellas; y si el testador quiso, que viviessen mientras no tomasse estado, ò no quiso que se casasse, pudo escribir la clausula, diziendo: Mando, que viva en mis casas hasta que tome estado de Religiosa, ò casada, y no mas tiempo. Y tambien se debe declarar, si en esta casa le mandò el uso solamente, ò el usufructo; porque si dixo, que viva en ellas, se entiende solo el uso, y avrà duda, si las podrá arrendar todas, ò solo habitar la parte, que le bastare para poder vivir, y el heredero aprovecharse de lo demás.



T V.

TUTORES.

EN tres maneras se pueden nombrar los Tutores, à los menores de catorze años, varones, y de doze las hembras, porque hasta estas edades duran las tutelas; y los menores, cumplida, pueden nombrar Curadores. La primera forma de nombrar Tutores es, quando el padre nombra Tutor à sus hijos, ò nietos, y otros descendientes legitimos, que estan en su poder, y à este llaman Tutor Testamentario. La segunda es, quando no se nombra Tutor en testamento, y los menores tienen parientes, que à estos por su orden les pertenece la tutela, y estos son dichos Tutores legitimos. La tercera es, quando no aviendo Tutor Testamentario, ni legitimo, la Justicia nombra, y este es llamado Tutor Dativo; y prefiere el Tutor Testamentario al legitimo, y este al Dativo; y no queriendo los parientes la tutela del que no tiene Tutor Testamentario, deben la madre, ò los parientes pedir al Juez le de Tutor; y en caso de no querer la tutela, ni pedir al Juez le encargue de Tutor, pierden los bienes del menor, que muere abintestato, sin que puedan ser herederos de el; y siendo los parientes negligentes en pedir se nombre Tutor, lo pueden hazer los amigos de los menores, ò otros del Pueblo; y el Juez debe dar el Tutor, sin cometerlo à otro Juez inferior; en caso de valer poco los bienes del menor, puede cometerlo à otro inferior; y no solo puede dar Tutor el Juez requerido, mas el Juez del Lugar adonde nació el menor, ò su padre, ò donde el menor aya la mayor parte de sus bienes. Y puedelo el Juez hazer, aunque el menor no esté presente, y aunque lo contradiga; y acabase la tutela, siendo desterrado el Tutor, ò el menor, ò muriendo alguno de ellos, ò entrando en servidumbre, ò cautivando à qualquiera; y siendo la tutela à tiempo cierto, ò con condicion, se acaba cumpliendo el tiempo, ò saltando la condicion. Item, se acaba prohibiendo al menor, ò al Tutor, siendo Tutor legitimo; y quando

L. 1. t. 1. p. 21.
t. 12 p. 6.
Y todo este
Titulo.

el Tutor se escusa por alguna razon justa de derecho, ò le quitan del cargo por sospechoso, en qualquiera de estos casos debe luego dar la quenta con pago; Y para cumplirlo, son tambien obligados los fiadores, y herederos de el Tutor, y todos sus bienes quedan tacitamente obligados, desde que se recibe la tutela, hasta que se ayado quenta con pago. Y las razones, y modos como deben ser entregados los menores en el daño, que por culpa de los Tutores les viniere, se dize en el titul. 19. partida 6.

2 No se puede pedir Tutor, ni Curador para ningun Grande de España, aunque sea Curaduria para litigar, sino es ante el Rey: Y tambien son excluidos de poderlo hazer las Chancillerias.

3 Los Tutores, y Curadores deben hazer inventario de los bienes, y escrituras de los menores, y administrar la hazienda, labrandola, y cuy dando de sus ganados; y si luego que entra en la tutela no haze el inventario, puede ser privado de ella, no probando escusa legitima; y debe poner à oficio el menor, y alimentarlo, segun su calidad, y estado.

4 Ningun Tutor, Curador, ni Administrador de bienes, puede comprar ninguna de las cosas que administrar publicamente, ni secretamente; y demás de no valer la compra, tiene de pena el quatro tanto del valor para la Camara de su Magestad.

5 Siendo muchos los Tutores, aviendo entre ellos discordia, puede vno pedir se le encargue à el todo, dando seguridad; y si los demás lo tuvieren por bien, se executará; y si entre ellos por bien se ajustare lo sea vno de ellos, se puede hazer; y no conformandose, puede la Justicia nombrar vno de ellos, el que sea mas a proposito; y aunque sean muchos los Tutores, es vna la tutela, y no se puede dar Tutor de cosa, ò negocio particular; porque segun las instituciones de el Emperador Justiniano, lib. 1. titul. 14. el Tutor no se dà al negocio, ò à la cosa, si no à la persona.

6 Pueden nombrar Tutores el Padre, y el Abuelo à los hijos, y nietos, que estuvieren en su poder; y se en-

tien:

tiende lo que toca al abuelo, no teniendo los nietos su padre vivo, aunque el padre, al tiempo referido, estè en poder del abuelo del menor. Item, se puede dar Tutor à los que estuvieren en el vientre de su madre.

7 La muger, muerto el marido, puede nombrar en su testamento Tutor à sus hijos, en caso que los dexe por herederos de sus bienes, que es no desheredandolos, y no en otra forma; y este Tutor, nombrado por la madre, ha de ser confirmado por la Justicia; y claramente se infiere, que el padre podrá nombrar Tutor à su hijo, aunque lo desherede, respecto de que en este caso los puede substituir, testando por ellos.

8 La madre, passando à segundas nupcias, pierde la tutela de sus hijos, y han de ser sacados de su poder; y aun están obligados los bienes del que casa con ella à la paga de la tutela.

9 No pueden ser Tutores el mudo, el loco, el fordo, el desmemoriado, el gastador de sus bienes, y el de malas costumbres, y el menor de veinte y cinco años, y la muger, salvo si fuere madre, ò abuela, que estas bien pueden ser Tutoras, prometiendole ante el Juez no casarse mientras tuviere la tutela, y renunciando las leyes, y derechos, que prohiben el obligarse la muger por otro. Mas la ley 1. tit. 7. lib. 3. del fuero, permite sean los Tutores, mayores de veinte años; y en esto se avrá de estar à la edad de veinte y cinco, porque así lo dize la Glossa de la dicha ley 1. del fuero, por no estar en uso.

10 No pueden ser Tutores el Obispo, el Monge, el Religioso, mas los Clerigos lo pueden ser de sus parientes huérfanos, por razon del parentesco, mas han de parecer ante el Juez seglar para su aprobacion. No pueden ser Tutores los deudores de los menores, salvo si fuessen nombrados por sus padres en testamento. No puede ser Tutor el que deba dar quentas al Rey, ni el Cavallero mientras estuviere en la guerra, ni el que estuviere impedido de su persona, y los que vãn en romeria, ò largo camino pueden ser removidos de la tutela.

11 Al Tutor le pertenece por su trabajo la dezi-

G

ma

L. 2. t. 11. 7.
del fuero.

L. 6. tit. 16.
part. 6.

L. 5. tit. 16.
part. 6.

L. 4. t. 15.
part. 6.

L. 13. y 14.
t. 16. p. 6.

ma parte de todos los frutos de la hazienda de el menor.

L. 7. tit. 16. part. 6. 12. El padre que dexare por Tutor de sus hijos à su Esclavo, aunque no diga que lo dexa libre, por razon de averlo dexado por Tutor, es libre, y será Tutor el tal Esclavo, siendo mayor de veinte y cinco años; y si fuere menor, aunque queda libre, no será Tutor hasta que cumpla los veinte y cinco años; y aunque el padre dexare por Tutor de sus hijos à Esclavo ageno, este no puede ser Tutor; y si nombrando Tutor huviere otra persona del mismo nombre, ninguno de los dos lo puede ser.

L. 8. tit. 16. part. 6. 13. El padre puede en su testamento dar Tutor à sus hijos bastardos, para que les guarde los bienes en que los instituye; y aun à los extraños, à quien se instituye por herederos, se les puede dar Tutores, mas todos han de ser confirmados por la Justicia; y los Tutores, nombrados en testamento, se pueden nombrar simplemente, ò con condicion, ò por tiempo determinado, y se ha de cumplir como lo dexaren los testadores.

L. 9. t. 16. part. 6. 14. No aviendo Tutor Testamentario, lo deben ser legítimos, la madre, ò el abuela de los menores, prefiriéndose la madre; y por esta orden, entre los ascendientes, los mas cercanos al menor; y à falta de madre, y ascendientes, lo han de ser los parientes mas cercanos, y los ascendientes, y parientes han de dar fianças; y respecto de que todas las leyes, que tratan de las tutelas, no disponen, que los Tutores nombrados por el padre, ò abuelo de su hijo, ò nieto legítimo, se ayan de aprobar por la Justicia, y à los demás expressamente se dispone se aprueben: parece corre lo que tan comun está recibido, que los padres pueden relevar de fianças à los Tutores de sus hijos, ò nietos.

L. 12. t. 16. part. 6. 15. Curadores, no deben ser nombrados en los testamentos; y caso que se nombren, será en eleccion de el Juez el aprobarlos, ò no.

L. 10. t. 16. part. 6. 16. El padre que la por Tutor de su hijo, que emancipó, hasta que tenga la edad de catorze años, siendo varon, y de doze, siendo muger; y si muere el padre,

dre, reca esta tutela à su hermano del mozo; y el que huviere ahorrado à su Esclavo menor, queda por su Tutor, por el derecho de Patronazgo hasta la edad reserida.

17. Puede poner querella, y acusacion el Tutor *L. 6. tit. 1. part. 7.* por su menor, por cosa, ò daño que toque à el, ò à sus padres, ò parientes; y aunque no pruebe el intento, no cae en pena, si no fuese que lo hiziese maliciosamente.

18. Escusarse de ser Tutores, pueden los que fueren menores de veinte y cinco años, aunque no necesitan de parecer à escusarse, porque ellos de derecho no pueden ser Tutores. Iten, se puede escusar de ser Tutor el que huviere cinco hijos naturales, y legítimos vivos; mas si alguno huviere muerto en la guerra, se cuenta como si fuese vivo. Iten, se pueden escusar los recaudadores de rentas del Rey, y los que son sus mensajeros, y los que tuviesen oficio de Justicia; mas si qualquiera de estos huviere aceptado antes, no por esto se podrá escusar despues; y si alguno que fuere Tutor fuere en servicio del Rey, ò del comun de la tierra à alguna parte lexos, no por esto le quitarán la tutela, dexando el el recado que convenga; y quando buelva, se han de bolver los menores, y tutela; y desde que buelva hasta pasado vn año, no le pueden dar otra tutela sin su voluntad; y si sobreviene algun pleyto sobre toda la hazienda del menor entre el, y el Tutor, por esto puede escusarse de la tutela; y el que tuviere tres tutelas, se puede escusar de tener otra. Iten, el pobre que no tiene de que vivir si no es de su trabajo. Iten, el que fuese enfermo de achaque de que no pudiesse vivir, y el que no sabe leer, y escribir, y fuese tan simple, que no se atreviese à guardar el menor; y el que huviere tenido enemistad capital con el padre del menor, no aviendo hecho entre ellos amistad. Iten, el que huviere movido pleyto de servidumbre al padre del menor, ò el padre al tal nombrado Tutor.

19. Puedense escusar de ser guardadores los Maestros de Gramatica, Artes, Filosofia, ò Theologia, que *L. 3. tit. 17. part. 6.* leyessen en su tierra, ò en otro lugar por mandado del Rey,

Rey, que es siendo en Universidad. Item, los I e trados, que sirven al Rey por Consejeros, o que estuvieren leyendo la Ciencia; y puede escusar, el que ha sido Tutor, de ser Curador de el mismo de quien cumplió su tutela.

L. 1. tit. 18.
part. 6.

20 Razones ay, para por sospechosos, quitar las tutelas à los que las tienen, lo son los que fueren de calidad, que se presume gastarán los bienes del menor, o que le enseñarán malas costumbres, que estos aunque sean ricos, y den fianças, no deben tener las tutelas, por que no basta la fiança para enmendar su mal entendimiento, o voluntad; y aunque el Tutor sea pobre, no por esso le puedan sacar de su poder al huérfano, y sus bienes, siendo el tal Tutor de buenos procederes; y las razones porque pueden ser quitadas las tutelas son, si huviesse sido Tutor de otro, y le huviesse enseñado à malas costumbres, o le huviesse procurado mal sus bienes; y si despues pareciesse era enemigo del menor, o de sus parientes, o si dixesse delante del Juez, que no tenía que dar de comer al menor, y despues pareciesse lo contrario, y si no hiziesse inventario, y si no lo defendiesse à el, y à sus bienes en juyzio, y fue a del, o si se escondiesse, o no pareciesse quando tuvo la noticia le avian nombrado.

L. 2. tit. 18.
part. 6.

21 Acusar puede al Tutor de sospechoso qualquiera del Pueblo, y especialmente lo deben hazer la madre, la abuela, su hermana, y la ama, y qualquiera así hombre, como muger; y el menor, siendo menor de catorze años, varon, y la muger de doze, no lo pueden hazer; mas si fueren mayores, lo pueden hazer con consejo de sus parientes; y qualquiera de los referidos pueden acusar al Tutor, así del que es nacido, como de el que estuviere en el vientre de su madre; y todos pueden ser acusados, así Testamentarios, y legitimos, como los Dativos.

L. 3. y 4. tit. 18.
p. 6.

22 El Juez de oficio puede remover al Tutor de la guarda del menor, aunque no le acuse ninguno, si viere que no cumple con su obligacion; y luego que es acusado el guardador, se debe dar en fiedad la guarda

del menor, y sus bienes; y luego que es quitado del cargo por sospechoso, queda el guardador infamado; eno, no siendo removido por pereçoso, que en este caso no cae en infamia; y todo lo que es dicho en las Tutelas, se entiende en las Curadurias.

L. 6. tit. 17.
part. 7.

23 Deben ser castigados con pena de adulterio el Tutor, o su hijo, o nieto, que casaren con la huérfana de que era Tutor, salvo si el padre la dexò desposada con alguno de ellos, o lo dexò dispuesto en su testamento; y si alguno de ellos la conociere carnalmente sin Matrimonio, debe ser desterrado para siempre en vna Isla, y todos sus bienes son de la Camara, salvo si huviesse parientes de los que suben, o descienden por linea derecha hasta el tercero grado. Mas el que tiene varon en guarda, aunque case su hija con el, no incurre en pena.

L. 6. tit. 16.
part. 4.

24 El Tutor no puede prohiar al menor que tiene en su poder, mas siendo de veinte y cinco años cumplidos, puedelo prohiar con licencia del Rey.

M E J O R A S.

1 EL padre, y la madre, y abuelos, pueden mejorar à sus hijos, y nietos en el tercio, y remanente del quinto, y aun el quinto lo pueden mandar à estranos, y los descendientes pueden mandar el tercio, en perjuizio de sus ascendientes, y del quinto que pueden disponer los ascendientes, y del tercio los descendientes, se han de sacar, y pagar sus funerales, causa pia, y mandas graciosas; y queriendo mejorar los ascendientes à sus descendientes en tercio, y remanente de quinto, o qualquiera cosa de ello, lo pueden señalar en las piezas, y bienes que quisiere.

L. 10. tit. 8.
ll. 5. Recop.

2 Quando el padre, o la madre quisieren mejorar à alguno de sus hijos, y descendientes legitimos en el tercio de sus bienes, le pueden poner el gravamen que quisieren, así de restitucion, como de fideicomisso, y letras en dho tercio los vinculos, sumisiones, y costumbres, o quitaren, con tanto, que lo hagan entre vivos, segun la ley 1. tit. 1. de las cosas.

L. 1. tit. 8.
ll. 5. Recop.

L. 3. tit. 6. l. 5. Recop.

L. 1. tit. 6. l. 5. Recop.

Azab sobre la ley 1. tit. 1. de las cosas.

L. 1. tit. 4. par. 6. descendientes legítimos, y á falta de ellos, entre sus descendientes ilegítimos, que ayan derecho de poderlos heredar; y á falta de ellos, entre sus ascendientes; y á falta de todos, entre sus parientes; y despues de todos estos, entre estraños; y de otra manera, no se puede poner gravamen, ni condicion en el tercio: los quales vinculos, y sumisiones, assi en el tercio, como en el quinto, han de valer, segun, y por el tiempo que señalare el testador; mas no puede el testador ponerle al descendiente en ningun genero de mejora, assi del tercio, como de el quinto, condicion, que no sea en su poder de él el cumplirla, ni de las que sucede por ventura, y acaso el poderse cumplir, y las que son mezcladas tampoco se pueden poner; y si las ponen, se dan por no escritas: y si el testador mandò mas del quinto, teniendo descendientes, se ha de hazer consideracion á la parte de el exceso, como si el quinto importasse quatro, y mandò seis, se dirá, que mandò un tercio mas de lo que pudo, y se ha de baxar una tercia parte de cada legado, aunque sean pios, y Misas, con que queda ajustado el exceso de dicho quinto, y las mandas de los descendientes se imputarán en el tercio, en este caso de no caber en el quinto, por favor del alma del testador.

L. 2. tit. 6. lib. 5. Recop. 3 Puede el padre, ò la madre mejorar á qualquiera de sus nietos, y descendientes legítimos en el tercio de sus bienes, aunque sus hijos, padres de los dichos nietos, ò descendientes sean vivos.

L. 5. tit. 6. lib. 5. Recop. 4 El mejorado en tercio, y quinto por qualquiera de sus ascendientes legítimos, puede, si quiere, repudiar la herencia del que le mejorò, y aceptar la mejora, con que sean pagadas las deudas del difunto, y sacadas propias de la mejora, las que al tiempo de la particion huvieren; y por las otras, que despues parecieron, son obligados en la misma forma; esto es, que por la renunciacion de la herencia no puede pretender, que el tercio se saque de todo el monto, si no que se han de sacar las deudas, como se haze en todos los tercios regulares, y quedar obligado, si despues de la particion salieren otras deudas.

Si

5 Si el padre, ò madre, á alguno de sus ascendientes prometió, por contracto entre vivos, no mejorar á ninguno de sus hijos, ò descendientes en tercio, ò quinto, es obligado á cumplirlo, y no puede hazer la mejora; y si prometieron de mejorar á alguno de sus hijos, ò descendientes legítimos en tercio, ò quinto por via de casamiento, ò por otra causa onerosa, en tal caso son obligados á lo hazer; y no haziendolo, passados los dias de su vida, es auida por hecha la mejora.

6 De las mejoras que los padres hazen á sus descendientes, por contracto entre vivos, ò en testamento, se tiene consideracion á lo que valen los bienes al tiempo de la muerte, y no á quando se hizo la mejora.

7 Quando el hijo, ò hija vinieren á heredar los bienes de sus padres, ò ascendientes, han de traer á colacion los dotes, ò donaciones que huvieren recibido; y si quisieren renunciar la herencia, lo pueden hazer, salvo si el dote, ò donaciones fueren inoficiosas, que en este caso serán obligados á venir á la particion, y han de bolver el exceso á los herederos, en lo que fueren inoficiosas, entendiendose á quando se diò el dote, ò á quando muere el que lo diò, lo que quisiere escoger el que lo recibió, ò á quien fue mandado, y esta eleccion no se da á los hijos varones; y en las otras donaciones, que se hazen á los hijos, se entiende al tiempo de la muerte; y se declara, que no se pueda dar, ni prometer por via de dote, ni casamiento, ni por otro ningun contracto entre vivos, á la mitad tercio, ni quinto: ni se entiende ser mejora la en dolo tacita, ni exprestamente, si no es por testamento.

8 Aunque el testamento se rompa por pretericion, ò desheredacion, valen las mejoras de tercio, y quinto, como si no se rompiera.

9 Las mejoras de tercio, y quinto, no se pueden sacar de las dotes, y donaciones propter nuptias, ni de las otras donaciones, que los hijos, y descendientes traen á colacion y particion.

10 Si los padres en su testamento, ò en qualquier contracto entre vivos, hizieren donacion á qualquiera de sus descendientes, aunque no digan lo mejoran en el

ter-

tercio, y quinto, se entienle ser mejorados en el tercio, y quinto, y se ha de contar en lo que en ello cupiere, para que à el, ni à otro se pueda mejorar en mas de lo que mas fuere el valor del tal tercio, y quinto; y si de mayor valor fuere, ha de valer en el tercio, y quinto, y legitima, y no mas.

L. 1. tit. 6. lib. 5. Recop.

11 No se puede en vida, ni en muerte mejorar en dos quintos, segun la ley 28. de Toro, declarando dos leyes del fuero; para que se entienda, que los ascendientes no pueden mejorar mas de en vn tercio, y vn quinto, y que de aqui no se puede exceder: Y puede ofrecerse, que aviendo el testador mandado el quinto, quiera hacer mejora por quenta de lo que puede mejorar de el tercio entre sus descendientes en vna mitad de el tercio, ò en vna tercia, quarta, quinta, ò sexta parte de el tercio, y puede ofrecerse, que sea en vna quinta parte del tercio; y esto no tiene dificultad, aunque sea quinta parte de el tercio; que lo que se prohibiò por la ley, fue el que no se mejorasse en otro quinto como quinto; y esta segunda mejora de lo que montasse el quinto de el valor de el tercio, es mejora al tercio, y como pudo mandar todo el tercio entero, mas bien podrá mandar la quinta parte de el; y tambien podrá mandar el resto cumplimiento al tercio, ò mandar en dicho tercio tanto como importa el quinto de su hazienda, que es menos que el tercio, como estas mejoras en el tercio sean entre sus descendientes. Y por si esto se ofreciere, la clausula se debe

Ahora de be escribir muy explicada, diziendo: *Que mejora por via de tercio en la quinta parte de lo que importare el tal tercio, ò en tanto como importare el quinto de su hazienda, sacadas mandas, funeral, y demás cosas que tocan al quinto; y tambien podrá mandar, que esta mejora en el tercio, de tanto como importare el quinto, sea sin sacar mandas, y causa pia.*

2 El quinto se ha de sacar primero, que el tercio; y aunque mandandose à vno tercio, y quinto, parece que no tiene inconveniente sacar primero el tercio, respecto de importar lo mismo de vn modo, que del otro pueden por ello ocurrir gran les dudas, y dificultades, por no saber se liquidò lo que importa el quinto, respecto

pecto que el testamento, causa pia, y mandas del testador, se han de sacar del quinto.

13 La mejora de tercio, que los padres hacen à sus hijos, y descendientes legitimos; por testamento, ò por contrato entre vivos, aunque el mejorado este en poder de su padre, que lo mejorò, ò no, al tiempo que se hizo la mejora, hasta la hora de la muerte, la puede revocar, salvo si siendo la mejora por contrato entre vivos se huviesse entregado la possession de las cosas, en que consistiò la mejora, à la persona à quien se hizo, ò à quien su poder huviere, ò le huviere entregado ante Escrivano la escritura de ello, ò si el contrato se huviesse hecho por causa onerosa con otro tercero, assi por via de casamiento, como por otra cosa semejante, que en qualquiera de estos casos, no reservando en la escritura la facultad de poderlo revocar, será irrevocable.

ALBACEAS.

1 Abegaleros, Testamentarios, y Manseñores, lo llaman los que comunmente Albaceas, y por otro nombre son llamados Fideicomissarios; porque en la fee, y verdad de ellos dexan los testadores las cosas tocantes al descargo de sus conciencias, y pueden ser nombrados estando presentes; ò ausentes.

2 Poder tienen los Albaceas de entregar todas las mandas, que son hechas en los testamentos, y codicillos, en la manera que los testadores lo ordenaren, y pueden pedir las cosas que mandò el testador, assi estando en poder del heredero, como de otra persona; y si los herederos sospecharen, que no entregaràn bien las mandas, deben dar fianças; y si fueren tales personas, que no sean sospechosos, assi como Religiosos, no deben dar seguridad, aunque se la pidan, porque estos siempre se debe entender lo cumplan bien.

3 Aviendo dexado el testador algunas camildas à personas ciertas, y despues dexado alguna parte, ò

toda su hacienda, para que los Albaceas las den de limosna, no pueden esta limosna repartirla a las personas a quien algo de lo referido dexò el testador, aunque sean pobres, y que se reconociese, que seria bien darles mas de lo que se les avia mandado, porque se ha de distribuir entre otros.

L. 4. tit. 10.
part. 6.

4 En quatro casos pueden los Albaceas demandar los bienes del testador, en juyzio, y fuera del, para cumplir su testamento: La primera es, para cumplir mandas hechas a obras de piedad, o misericordia; la segunda, quando se le mandò algo al Testamentario, junto con otros; la tercera es, quando la manda es para remediar huérfanos, o otras personas; la quarta, quando el testador dà libre poder para que entren en sus bienes, y en juyzio, o extrajudicialmente los puedan vender, y cumplir las mandas, qualesquiera que sean, o todo lo contenido en el testamento; y se advierte, que la clausula para poder hazer esto ultimo, no ha de ser escrita con las palabras generales, que ordinariamente se suelen poner por los Escribanos por estilo comun, si no especiales para cumplir el funeral, causa pia, y para pagar las mandas, y legados, aunque no sean de piedad, o misericordia, sin reservacion de cosa alguna de lo contenido en el testamento.

L. 1. n. 2. 4.
li. 3. Recop.

5 Qualquiera que fuere Albacea de algun testamento, lo debe mostrar ante la Justicia hasta vn mes; y si no lo cumple assi, pierde qualquiera manda, que en el se le hiziere, y es para hazer bien por el alma del difunto; y lo mismo se entiende con qualquiera que tuviere testamento, y no lo mostrare ante la Justicia, como vò referido; aunque no sea Testamentario; y si acaso no se le mandare en el testamento, ha de pagar el daño a la parte, y mas dos mil maravedis para la Camara de su Magestad.

L. 6. tit. 10.
part. 6.

6 Si muchos fueren dexados por Albaceas, todos deben juntarse para cumplirlo, si pudieren, dentro de el termino que mandò el testador; y si no lo declarò, tienen de termino vn año; y si sucediere, que todos no se pue tan juntar, o no quisieren, lo que hizieren dos, o el vno, valdrà.

Los

7 Los Obispos pueden apremiar a los Albaceas a que cumplan los testamentos, si fueren negligentes, y puedenlos acusar qualquiera de el Pueblo; y en caso de no querer cumplir los Testamentarios, los Obispos lo pueden hazer cumplir, o dar nuevos Albaceas; y aun quando no dexa Albaceas en el testamento, puede el Obispo hazerlo cumplir, si el heredero no lo hiziere.

L. 8. tit. 10.
part. 6.

8 Los Albaceas, que por malicia, o descuydo no cumplieren las mandas del testamento, que les rocasten, siendo privados del cargo de Albaceas por juyzio, pierden todo quanto se les mandò en el testamento; y esto no se entiende con los hijos, que por esto no pueden perder su legitima.

9 No pueden ser Testamentarios el Esclavo, ni el Religioso sin licencia de su Prelado, ni la muger, aunque por costumbre vemos lo contrario, y en esto no està en uso la ley del fuero. Item, no puede ser Testamentario el menor de veinte y cinco años, ni el loco, ni el Infiel, ni el mudo, ni el sordo natural, ni el alevoso, ni el traydor, y el que fuesse echado por sentencia de la tierra, u sentenciado a muerte.

L. 7. t. 5. lib. 3.
del fuero.

10 Dexando alguno en su testamento alguna hacienda para redimir Cautivos, si el no dexare Albaceas para ello, el Obispo debe tomar los bienes, y maravedis, y cumplir la voluntad de el testador; y es obligado el Obispo, pasado el año, a dar quenta por si, o por otra persona ante el Juez Ordinario, y ante el se ha de entregar por inventario al Obispo.

L. 5. tit. 10.
part. 6.

11 Si los herederos, que fueron instituidos, estuvieren fuera de la tierra donde esto sucediesse, los Albaceas deben cumplir, y pagar todas las mandas que dexare; y si los herederos vinieren despues, y contradixeren las mandas, no son obligados a responder, si no los que las recibieron; y de lo que vendieren, no deben hazer saneamiento, si ya no fuesse, que voluntariamente se quitiesen obligar a el; y si algo se le mandasse al Testamentario, no queriendo aceptar el serlo, no puede aver la manda, y despues de aceptado, no lo puede renunciar; y si los Testamentarios pagaren mandas, que co-

L. 1. t. 12.
t. 5. lib. 3.
de el fuero.
L. 3. t. 1. y 4. l. 1.
t. 14 p. 5.

noidamente no se debian, como por ser en testamento, por fenecer, ò por otras tales razones, no se deben; ni pueden disculpar, si no es que fuesen Soldados, muger, ò menor de veinte y cinco años, ò Labrador simple

HEREDEROS

L. 21. 2. 5. 2.
1. part. 6.
L. 21. tit. 3.
part. 6.
L. 1. t. 4. li.
2. Recop.

Tres generos de herederos ay; los vnos son llamados suyos de el testador, que son los que descienden del, ò sus ascendientes legitimos, y estos son lo son herederos forçosos en testamento, y abintestato; otros son llamados necessarios, que son los Esclavos à quien sus señores hazen herederos; y estranhos herederos, son todos los que no son suyos del testador, ni necessarios, y aunque en el testamento no se haga, y nombre heredero, vale el testamento en lo en el contenido conforme à derecho, y la herencia la llevará la persona que la aya de aver, como si muriera abintestato; y esto se entiende, no aviendo antes hecho testamento acabado, que es con señalamiento de sepultura, Albacea, y heredero, y revocacion de otro, respecto de que vn testamento acabado, no se puede revocar, si no con otro acabado; y en tal caso valdrà por codicilo el que no tuviere heredero.

L. 7. tit. 3.
part. 6.

2. El establecimiento de heredero ha de ser en testamento, y no en codicilo, si no fuese, que el testador mandasse à su heredero, que despues diese la herencia à otra persona, que esto bien lo puede hazer en codicilo.

L. 3. tit. 3.
part. 6.

3. Aviendo sido el heredero instituido en el testamento simplemente, y sin condicion, despues en codicilo no le puede ser puesta condicion; ni tampoco en codicilo se puede instituir por heredero à otro, en lugar del que huviere sido instituido en el testamento; aunque dixesse, que si muriese el instituido en el testamento antes de aver la herencia, la huviese el que se nombrava en el codicilo; mas si el testador en su testamento dixesse: Instituyo por mi heredero al que nombrare, y señalaré en mi codicilo, aunque despues lo no-
bre

bre en el codicilo, será heredero, porque en el testamento dixo, que lo haria assi; y porque es muy usado poner en los testamentos clausula, que se guarden los memoriales, que despues de su muerte parecieren firmados de su nombre, ò de su Confessor, y que se tengan por parte de testamento; y esto lo he visto correr, y executarse sin contradiccion, me ha parecido advertir, que las leyes 33. y 34. tit. 9. de la partida 6. disponen, que no se puedan hazer legados, si no es por testamento, ò codicilo, no siendo entre descendientes.

4. Pueden ser establecidos por herederos, Emperador, Emperatriz, Rey, ò Reyna, y la Camara de cada vno de ellos, y qualquiera Iglesia, y las obras de piedad, y las Comunidades, y Religiones, y las Ciudades, Villas, y Lugares, y Concejos, y el loco, y el mudo, y el sordo, y el ciego, y el gastador de sus bienes, y el Clerigo, y el Esclavo propio del testador; y por la institucion es libre el Esclavo propio, aunque no se diga lo dexa libre; y el el Esclavo ageno, en caso de ser instituido por heredero del que no es su amo, avrà la herencia el amo del Esclavo, y aun el Esclavo con licencia del dueño; y si este señor del Esclavo fuere de los que, conforme à derecho, no pueden aver herencia, dando libertad à su Esclavo, antes de entrar en la herencia, el Esclavo la podrá aver; y aun si vendiese el Esclavo, la avrà el nuevo señor, ò el Esclavo con su licencia; y si vna muger tuviese vn Esclavo, y fuese acusada de adulterio con él, si antes que la causa se determinasse lo hiziese heredero, no lo podrá ser, por la sospecha que nace, de que era cierta la acusacion. Y aunque los Religiosos de nuestro Serafico Padre San Francisco no pueden tener bienes, ni propiedad en cosa, se puede dexar herencia, ò legado para fundar Convento de esta Orden, ò para reparar, y enmendar el que estuviere labrado, y fundado, entrando en poder de Sindico, que lo gaste en dichas obras, ò en vestuario de Religiosos, ò Sacristia; y se puede gravar à heredero, ò legatario, que de limosna señalada, aunque sea perpetua, al Convento de nuestro Padre San Francisco, y para esto se le pueden dexar al legatario, ò heredero

possessiones, y prohibirse la enagenacion; y porque puede ser, que se quiera dexar de limosna alguna possession, como vna Huerta, u Olivar, o pedaço de tierra, que se hallare cerca de el Convento, porque no es capaz de tener estos bienes, se dirá, que se manda a la Silla Apostolica, con que goze del uso, por limosna, el Convento.

L.4. tit. 3.
part. 6.

5 No puede ser establecido por heredero ninguno que sea desterrado para siempre, ni los condenados a cabar en las minas, y labores de el Rey para siempre, aunque a estos ultimos bien se les puede dexar legado. Tampoco puede ser heredero, el condenado por delito de heregia, ni ninguno que no sea Catholico Christiano, ni los que se hazen bautizar dos vezes, y los Apostatas, que siendo Christianos se hizieron Moros, u de otra Secta, aunque se conviertan a nuestra Santa Fè Catholica, ni Cofradia, y Ayuntamiento, que fuere hecho contra derecho, u contra la voluntad del Rey, u del Principe de la tierra.

L.2. tit. 2.
part. 7.

L.4. tit. 3.
part. 6.

L.10. tit. 5.
lib. 3. del
fuero.

L.8. y 9. tit.
8. li. 5. Rec.

6 No puede ser heredero persona Religiosa, que ayá hecho profession sin licencia de su Religion, ni el que vió matar, herir, o cautivar a su señor, y no lo socorrió, pudiendo; ni el alevoso, ni el traydor, ni el hijo varon de el traydor; mas la hija de el traydor puede heredar la quarta parte de los bienes de su madre, y en la glossa Gregoriana se explica toda la herencia, y de sus parientes, y de otros, excepto la del padre.

7 Quando el padre, o la madre son obligados a dar alimentos a sus hijos illegitimos, en vida, ni al tiempo de la muerte, no les pueden mandar, por esta obligacion, mas de el quinto, que pueden disponer por su alma, y no es capaz de mas, aunque el padre no tenga hijos, ni descendientes, ni ascendientes legitimos; y si el hijo fuere natural, y el padre no tuviere hijos, y descendientes legitimos, aunque tenga ascendientes legitimos, puede mandarle de sus bienes todo lo que quisiere a su hijo natural, aunque sea toda la hazienda; y son hijos naturales los que al tiempo que fueren concebidos, o nacieren, los padres podian contraher matrimonio sin dispensacion, con tanto, que el padre lo reconozga por hi-

hijo, aunque no ayá tenido en su casa la muger de quien lo hubo, y aunque el padre tuviere otras mugeres por amigas.

8 Los hijos, que son fuera de matrimonio, y que no son naturales, son llamados de distintos nombres: Mancetes, son los que nacen de mugeres, que están en casa publica, y se dan a todos: Espurios, son los hijos de mugeres, que están dentro, u fuera de casa de algun hombre, que trata con ellas, y tienen otros hombres, con que no ay certeza de los padres; o porque los que tratan con ellas, aunque no tengan otro hombre, son personas muy illustres, o Religiosos, o Sacerdotes, y las mugeres son tan viles, que decentemente no se pueden nombrar, o por la razon de los Religiosos, y Clerigos. Notos, son por otro nombre adulterinos, que son los hijos de qualquiera casado. Incestuos, son hijos de cuñados, o parientes dentro del quarto grado; y a todos estos no se les puede mandar por sus padres mas de el quinto, que pueden disponer por su alma; no obstante, que los padres no tengan descendientes, y ascendientes legitimos, excepto la madre, con las distinciones que adelante se dirán.

9 No pueden ser herederos de sus padres los hijos de Clerigos, Frayles, o Monjas, ni tampoco lo pueden ser sus parientes de parte de padre dentro de el quarto grado, ni pueden gozar de donacion, manda, o venta, que se sea hecha por queara de ellos.

10 Los hijos illegitimos, de qualquiera calidad que sean, no pueden heredar a sus madres en testamento, ni abintestato, en caso que la madre tenga hijo, o hijos, o descendientes legitimos, y solo les puede mandar el quinto, que pueden disponer por su alma; y en caso que la muger no tenga hijos, u descendientes legitimos, aunque tenga padre, o madre, u otros ascendientes legitimos, los hijos, u descendientes que tuviere naturales, o espurios, son sus herederos en testamento, o abintestato, excepto si los tales hijos fueren de dañado, y punible ayuntamiento de parte de la madre, que es quando ella, por el tal ayuntamiento incurrió en pena de muerte; y

L.1. tit. 15.
part. 4.

L.2. 3. tit.

14. part. 4.

L.10. tit. 13.

part. 6.

L.2. tit. 17.

part. 4.

L.6. tit. 8.

li. 5. Recop.

L.7. tit. 8.

li. 5. Recop.

tambien si son hijos de Clerigos, Frayles, ò Monjas, que en este caso, aunque la madre no incurra en pena de muerte, no pueden ser herederos en testamento, ni abintestato, ni de los parientes de parte de la madre, ni de el padre dentro del quarto grado.

L. 10. tit. 8. part. 6. **Recop.** 11 Los hijos legitimados por el Rey, aunque lo sean para heredar à sus padres, madres, u otros ascendientes, si de qualquiera de ellos huviere descendiente legitimo de legitimo Matrimonio, nacido, u legitimado por subsecuente Matrimonio, el legitimado por el Rey, no ha de suceder con los tales hijos legitimos en los bienes de sus ascendientes en testamento, ò abintestato, excepto en el quinto, si se lo quisieren mandar; mas en suceder à otros parientes, y en las honras que han los legitimos, en ninguna cosa difieren de ellos.

L. 15. tit. 3. part. 6. 12 A tiempo cierto no puede ningun ser heredero establecido, como si dixesse: Quiero que Fulano sea mi heredero para tal dia, u desde tal tiempo en adelante; porque aunque se instituya assi, ha de aver luego la herencia, excepto si el testador es Cavallero en servicio del Rey, u de su tierra; a que se, si pusiere tiempo determinado, se ha de cumplir; y si la institucion se hiziere à dia incierto, y dudoso, se ha de cumplir assi, aunque no sea Cavallero el que la hizo.

L. 1. tit. 11. part. 6. **L. 6. tit. 11. part. 6.** 13 El que es instituido por heredero, y no es descendiente, ni ascendiente del testador, le pertenece à lo menos la quarta parte de la hazienda, solo porque fue escrito por heredero en testamento, si ya no fuesse, que el testador mandasse expressamente, que su heredero no huviesse la dicha quarta parte, que es llamada falcidia; y este remedio de sacar la quarta parte, es quando el testador mandò su hazienda, de forma, que no le queda esta cantidad al heredero, y sacasse la quarta parte de cada manda pro rata, segun lo que importa cada vna; y assi el Escrivano debe advertir al testador de este derecho que tiene el heredero, para que no ignore cosa tan importante; y no bastarà para excluirlo, dezir: El remanente que quedare de mis bienes, despues de pago lo lo contenido en este testamento, y sus mandas, lo herede

fulano; porque esta generalidad de palabras no hazen al caso, sino es que dixesse, que le dexava por heredero de lo que quedasse; y que aunque no sobrasse de sus bienes la quarta parte, ò cosa alguna, no avia de poder pedir la quarta falcidia, porque de ella le excluya; y assi el Escrivano formará la clausula, como vâ prevenido, ajustandose con la voluntad del testador.

14 Debese hazer la baxa de la quarta falcidia, pagando primero las deudas del testador, y tambien las que debiere al heredero, si no mandasse el testador, que la deuda de su heredero no se pagasse de sus bienes, que en este caso, aceptando el derecho de la falcidia, no ha de cobrar su deuda. Atten, se deben sacar las expensas, que se huvieren hecho por razon de la muerte de el testador, y escrituras de testamento, y inventario; y tambien se han de sacar las cantidades, que dexasse para comprar Esclavos à quien mandasse franquear, que de todo esto no se ha de sacar la quarta; y si se hiziesse manda à alguno para que franqueasse à su siervo, à esta manda le ha de tocar la baxa de la falcidia; y si de el dinero que se dexasse para comprar los Esclavos, à quien se huviesse de dar libertad, sobrasse algo, despues de hecha la compra, de esta sobra se ha de hazer la baxa tambien.

15 La cantidad de los bienes de el testador se deben considerar al tiempo de su muerte, y despues el oro, ò el daño es de el heredero, y no de los à quien se hazen las mandas. **L. 3. tit. 11. part. 6.**

16 No se puede sacar la quarta falcidia de las cosas que se dexan à la Iglesia, Hospital, u otro lugar Religioso, ò para pobres, u Redempcion de Cautivos, ò en alguna otra manera, que fuesse obra de piedad; y si el testador fuesse Cavallero, que estuviesse en Exercito en servicio del Rey, u de el comun, quando hizo testamento, no le pertenece al heredero esta quarta falcidia. **L. 4. tit. 11. part. 6.**

17 Si el testador mandasse ocultamente al heredero, que diese alguna cosa à persona prohibida, que no la pudiesse aver, si el heredero le obediessse, dandola; en este caso, pierde el derecho de la quarta falcidia; y aun si

si el heredero cancelasse maliciosamente el testamento, cobdicilo; ò manda, ò negasse maliciosamente la cosa, que à otro fuesse mandada, ò dixesse, que era suya, no fiendolo, pierde el derecho de la quarta falcidia, la qual tampoco se puede sacar de Castillo, heredad, ò otra cosa semejante, que fuesse dexada por via de vinculo, ò mayorazgo, prohibiendo su enagenacion perpetuamente, ni de lo que se dexa à muger por via de dote. Y para usar de este derecho de quarta falcidia, debe el heredero hazer inventario en tiempo, y forma; y aun si huviere empezado à pagar las mandas, juzgando avia para que le quedasse su quarta parte, y despues reconocielle no la avia, debe baxar de las mandas, que estuvieren por pagar, lo que à ellas pudiere tocar solamente pro rata, como vâ declarado.

L. 3. y 23.
t. 3. p. 6.

18 El siervo puede ser establecido por heredero de su señor; y aunque no diga, que lo dexa libre, es heredero, y libre; mas si el siervo fuesse de dos señores, estableciendolo el vno por heredero, no diziendo expressemente, que lo dexa libre, no será heredero, ni libre; antes será la herencia, y el Esclavo del otro señor; mas si lo instituyesse por heredero, y lo dexasse libre, será el Esclavo heredero, y libre, pagando la parte que en él tiene al otro señor, y este es obligado à tomarla; mas si ambos señores quisieren hazer heredero à su siervo, no lo pueden hazer, si no fuesse por vna de dos razones; la vna es, quando ambos juntos le hiziesen heredero, y libre expressemente en vn mismo contrato, y muriesen ambos señores juntos, ò à vn mismo tiempo, assi como en la Mar, en la guerra en batalla, ò cayéndoseles la casa, ò de otra tal manera; y la otra forma es, quando vno de los dos señores estableciesse por heredero al siervo comun, diziendo: Establezco por heredero à fulano, que es mi siervo, y de fulano, para que sea heredero, y libre, si tal hombre, que es ido en romeria à tal Santuario, bolviere; si el otro señor de el siervo lo estableciesse en la misma forma, con aquella condicion, ò con otra distinta, valdrá el establecimiento, si se cumplieren ambas condiciones.

Si en

19 Siendo obligada alguna persona à muchos por deudas, ò por otras cosas, que debiesse dar, ò hazer, si este tal tuviere todos sus bienes, ò la mayor parte de ellos en siervos, y à todos les quisiere dar libertad, por hazer engaño, y fraude à los acrehedores, no podrá, aunque bien puede instituir à algunos de los Esclavos por herederos en su testamento; porque es de derecho, que los que son pobres, y cargados de deudas, puedan establecer parte de sus Esclavos por herederos, que les defiendan su fama, y respondan por ellos, despues de su muerte.

20 Si algun testador estableciesse por heredero su siervo en su testamento, y despues lo enagenassen en qualquiera manera, se conoce claramente se arrepintió, y que no quiso que fuesse libre; y assi aquel, en cuyo poder para el Esclavo, será el heredero de el tal testador, si no hiziesse despues otro heredero; y si muchas personas huviesen vn siervo, assi por iguales partes, como distintas, si à este Esclavo otra persona, que no fuesse de los dueños, le estableciesse por heredero, serán herederos todos los señores pro rata, segun la parte que cada vno avia en el siervo.

21 Si el testador en su testamento dixesse: Yo instituyo à fulano por mi heredero, en aquella parte que escriviere en mi cobdicilo, si acaso no hiziesse cobdicilo, ò haziendolo, en él no le señalasse parte alguna, ni del hiziesse mencion, el tal nombrado en el testamento será vniversal heredero en todo aquello, que el no mandasse dar à otras personas; y si fuesen dos personas à quien se instituyesse por herederos en la forma referida, en tal caso avrán la herencia por mitad; pero si el testador en el cobdicilo escribiesse, ò señalasse alguna parte en que fuesse heredero, seránlo solo en los que les señalaren, y no en mas.

L. 9. tit. 3.
part. 6.

22 Teniendo el testador dos amigos, ambos de vn mismo nombre, si estableciesse à alguno de ellos por heredero, debe dezir qual es, y sus señas, ò padres, desor-

L. 10. tit. 3.
part. 6.

I 2

res,

res, como si no huviera hecho testamento; y aun si dixesse: Sean mis herederos el vno de mis hermanos, nombrándolos todos, el que casare con fulana, el que casare con ella, será solo el heredero.

L. 1. tit. 3.
part. 6.

23 El nombre de heredero ha de ser declarado por el testador; porque aunque el loco metiese de forma, que dixesse: el que nombrare fulano sea mi heredero, no valdrá, porque el nombramiento de heredero, no se puede poner en alvedrio de otro; mas si alguno rogasse al testador, que hiziese heredero à otra persona, no le embarazará, si el testador lo hiziere.

L. 14. y 17.
tit. 2. 6.

24 Aunque vna persona sea establecida por heredero, como sea nombrado en el testamento en vna cosa señalada, assi como en viña, ò otra qualquiera cosa, si no huviese nombrado à otro heredero, el tal establecido en vna parte será vniversal heredero; mas si dos fuesen establecidos por herederos en dos piezas, ò partes de la hazienda, señaladas en vn testamento, y no nombrasse otro heredero, estos dos han de aver la herencia por mitad, llevando cada vno à parte, y antes de dividir la cosa que le fue dexada; y si el testador instituyese por heredero en vna pieza señalada à vna persona, y en el mismo testamento instituyese por heredero en otra cosa señalada à dos personas, en este caso el primero avrà la mitad de la herencia, y los otros dos la otra mitad, llevando adelantadamente la cosa en que fueron instituidos; y si muchos son instituidos por herederos indistintamente, entonces son por iguales partes, y mas las mandas, que à cada vno especialmente se le huviere hecho; y si aviendo instituido à alguno, ò algunos por herederos en diferentes piezas, y despues instituyese à otro por heredero en el mismo testamento, sin dezir en que parte, ni señalándole cosa, en este caso heredará cada vno la parte que le fue señalada; y el otro, será vno ò mas à quien no se le señale parte, heredará toda la herencia restante, baxadas las mandas. Item, si quatro fuesen establecidos por herederos en vn testamento, mandando à vno la mitad de la hazienda, y al otro la otra mitad, y à los otros dos no se les señalasse parte ninguna,

en tal caso aquellos dos que fueron establecidos en partes ciertas, aunque parece se les mandò toda la herencia à ambos, no han de aver mas de la mitad de la hazienda entre los dos, y es otra mitad la avrán por mitad los que fueron instituidos sin averles señalado parte, aunque sean escritos en el principio, medio, ò fin de el testamento por herederos. Item, si el testador hiziese quatro partes de su hazienda, y estableciesse à tres en las tres quartas partes, sin hazer mencion de la otra, estará tambien la han de aver los tres igualmente; mas si mandasse las tres quartas partes à los tres, dando à vno mas parte que à los otros, en tal caso la quarta parte de que no se dispuso, se ha de repartir entre ellos pro rata, segun la parte que se les señaló de herencia.

25 El testador puede partir su hazienda en las partes que quisiere, mas si no las declarasse, si no dixesse: instituyo à fulano por heredero en tantas partes de mi hazienda, y assi fuesse distribuyendo, sin dezir son tercias, quartas, ò quintas partes, se ha de entender, que son partes de doze; y assi este numero se ha de tomar, como si dixesse: Mando de dos partes, y la hazienda fuesse de doze mil reales, se entiende se mando dos mil reales; e ò tres, sendo las partes mandadas à vno, ò muchos dentro del numero de doze; que si dixesse: Mando à vno doze partes, y à otro seis, en este caso no parece que quiso si este regulado por el numero de doze, que es dicho por dos, y por otro no mil trece, sino que se partiesse, y regularse por el numero veinte y quatro, que es dicho disponiendo; y en este caso de averse mandado las diez y ocho partes, las otras seis, que no se mandaron, se han de distribuir las dos tercias parte de las seis, al que se le mandaron doze, y la otra tercia parte al que se le mandaron los seis; y no importa que el vno sea nombrado primero en el testamento que el otro; y si se excediese deste numero de veinte y quatro, se avrà de regular por treinta y seis, à que dicen triplicium. Item, si el testador estableciesse tres herederos, diciendo al primero, y al segundo, y al tercero; que à cada vno establecia por heredero en toda su hazienda, en este caso han de partir la

L. 16. tit. 2.

part. 6.

L. 19. tit. 2.

t. 3. 2. 6.

hazienda igualmente los tres. Item, si el testador instituyese vn heredero, diziendo, que aquel heredase toda su hacienda, si despues de esto dixese, que establecia por heredero à otro en la parte que quedase, entonces el primero avrà la herencia, y el segundo no avrà cosa; mas si el primero fuese de los que conforme à derecho no pueden aver herencia, y la institucion se hiziese, diziendo: Sea heredero fulano en aquella parte, que el primero no pudiesse aver, entonces heredará el segundo, y el primero no avrà cosa, siendo, como es referido, de los prohibidos de aver herencia.

L. 21. tit. 1. part. 6. 26 Si el testador, aviendo hecho testamento, despues dixese, que por quanto creia que el primer instituido era muerto, y que por esta causa nombrava por su heredero à otro, siendo vivo el primero, será heredero, y no el segundo, respecto de no ser cierta la razon, que le movió à hazer heredero al segundo.

L. 5. tit. 3. part. 6. 27 Aunque por la ley de partida, y de el fuero esta; va dispuesto, que la mujer que se casase antes de casado el año de la muerte de su marido no pudiesse ser heredera, esta ley está corregida por la ley de la Recopilacion citada, y puede ser heredera, aunque se case dentro del año.

lib. 5. Reco. L. 11. tit. 3. part. 6. 28 Si alguna persona dixese ante Escrivano, y siete testigos, que hazia à fulano su heredero, y hazia tales mandas, y rogase al Escrivano fuese à vn Letrado, para que con su consejo ordenasse su testamento, será valido lo que así se hiziere, aunque quando el Escrivano bolviere de casa del Abogado fuese muerto el testador.

L. 23. tit. 1. part. 6. 26 Aviendo alguna persona en su testamento instituido por heredero à vn extraño, si despues este testador, delante de cinco testigos, dixese, que aquel heredero, que era escrito en el testamento, que no lo fuese, porque no lo merecia, por ingratitud, ò otra razon de yerro, que hizo contra el, en tal caso pierda el heredero la herencia, y es del Rey, porque el testador no quiso que la huviese el heredero, ni nombró otro; mas si otro huviese dexa lo en testamento en lugar de aquel, este tal será heredero.

Si

30 Si el testador dexa por heredero à persona à quien debió alguna cantidad, ò el tal huviese fiado al que le dexa por heredero, si recibiere, y aceptare la herencia, pierde la demanda, y derecho que avia contra el, y sus bienes; mas si el testador no le instituyó con intencion de compensar la herencia, ò manda con lo que le debia, así como si fuese pariente, y le huviese de heredar abintestato, solo, ò con otros, que siendo de estas calidades, claramente se conoce, que fue el animo del testador, que no se compensasse, debe ser primero pagado de su deuda, y despues partir el resto de la hacienda con los otros herederos.

31 Si algun lego hiziere heredero à Clerigo, este ha de mostrar el testamento ante el Juez leglar, que lo es competente de la causa. *L. 15. tit. 4. li. 5. Recop.*

32 Los herederos à quien se dicen suyos del testador, que son sus descendientes, y ascendientes legítimos, si quando los estableciesen por herederos tuviesen algun embarazo, porque conforme à derecho no pudiesen serlo de otro, basta que al tiempo de la muerte del testador no tengan el defecto, que les prohibia el ser herederos, y con esto lo pueden ser de ellas herencias de descendientes, y ascendientes; mas los herederos, à quien llaman necesarios, que son Esclavos del testador, deben ser tales, que al tiempo que son establecidos, y al tiempo de la muerte del testador, no padezcan, ni tengan el defecto de no poder ser herederos; porque si en qualquiera de los dos tiempos lo padeciesen, no podrán ser herederos de sus señores; mas los herederos, à quien llaman estráños, es menester que sean de tal condicion, que no tengan embarazo, ni defecto para poder ser herederos en tres tiempos; el primero, quando los establecieron; el segundo, quando murió el testador; el tercero, quando aceptassen la herencia; porque si en qualquiera de estos tres tiempos tuvieren el embarazo, no podrán ser herederos de la herencia transversal, y la avrán los que fueren instituidos en su lugar como por via de fustitucion, ò los otros que fueren establecidos con los tales exclusivos en el testamento.

ta-

tamento; y si ninguno de estos no huviere, heredarán abintestato los parientes mas cercanos de el testador.

ASCENDIENTES.

DEL que muere abintestato, o con testamento, sus hijos, y nietos, y otros descendientes legitimos, en qualquier grado que sean, son herederos forcosos, representando cada vno la persona, y cabeza por quien viene à heredar in stirpe, y no in capita; lo qual no se entiende, ni juzga entre los ascendientes; por que los que estan en primer grado, son solos los herederos, como si en testador tuviere padre, y madre, ambos serán herederos por mitad; y si tuviere padre, o madre solamente, aunque aya abuelos de qualquier parte, que sean, heredarán el padre, o la madre, sin que los abuelos ayan cosa; y si huviere abuelos de parte de padre, y de parte de madre, la herencia se partirá entre ellos igualmente, y tanta parte avrà el abuelo de vna parte, como los dos de la otra; y por esta orden se entiende en los demás, y con los padres, ni abuelos no pueden suceder los hermanos del difunto; y aunque por la ley del fuero se dispone, que los abuelos suceda cada vno en la parte de herencia, que de su linea tuviere el nieto, y en lo adventicio por mitad, se ha de estar à la disposicion de la ley de partida, que no dà distincion, si yà no se pudiesse probar estar usada en alguna parte donde succeda el caso, la ley del fuero citada.

LEGITIMADOS POR SUBSE- quente Matrimonio.

LOS legitimados por subse-
quente Matrimonio, son tan legitimos como los que nacen de Matrimonio, y heredan juntamente con ellos, con tal, que sean auidos en tiempo que el padre, o la madre no fueren casados; porque si fueren de esta calidad, serán adulterinos, y no pueden ser legitimos, aunque despues se

se siga el Matrimonio; y aun los que son de Matrimonio pueden no ser legitimos, y es quando los padres casan clandestinamente, y despues parece impedimento por donde no se podia contraer el Matrimonio, y se separò por el impedimento. Y aun no serán legitimos los hijos de los que casan publicamente, sabiendo ambos contrayentes, que avia impedimento por donde no pudiesen casar, y lo ocultassen; mas serán legitimos, si vno solo sabia el impedimento; pero despues que ambos supieron el embaraço, todos los hijos que huviesse, no serán legitimos; y en el caso de saberlo ambos, o el vno de ellos el impedimento, siendo delatados, todos los hijos que huviesse mientras se dà la sentencia, son legitimos; y tambien son legitimos los hijos, que el señor tiene en su Esclava, casandose despues con ella, no aviendo ningun embaraço de los referidos.

DE LOS POSTHVIVOS, Y ABORTIVOS.

SI la muger, despues de muerto su marido, pariere, como sea dentro de los diez meses, desde el dia de la muerte del marido, será legitima la criatura, si la muger vivia con el marido al tiempo de su muerte; mas si naciesse la criatura en el onzeno mes, aunque sea vn dia entrado en el, no se tendrá por legitima; y la forma como se debe guardar la muger, que queda preñada muerto el marido, se dà en la ley 17. t.6. p.6. y la criatura que nace al seteno mes, es camplida, y puede vivir, aunque tenga vn solo dia del seteno.

2 No se debe tener por parto natural, quando lo que nace es sin figura de hombre, assi como si tuviesse cabeza, o miembros de bestia; y para tenerse por hijos naturalmente nacidos, y no abortivos, ha de ser naciendo la criatura viva toda, y que à lo menos despues de nacida viva veinte y quatro horas naturales, y que sea bautizada antes de morir; y si de otra forma nacida, muriere dentro de este termino, o no fuere bautizada, será

serà abortiva, y no puede heredar à sus padres, y ascendientes; mas si por el ausencia del marido, ò por el tiempo del casamiento se ajustare, que nació en tiempo que no podia vivir naturalmente, aunque concurren en el hijo las calidades referidas, no ha de ser tenido por pariente natural, ni por legitimo el hijo.

PROHIJADOS

L. 4. 7. y 8. tit. 16. p. 6. **E**L prohijado, siendo por via de arrogacion, que es quando se prohija ante el Rey; no lo puede echar de su poder, ni desheredar el que lo prohija, si no es por dos razones; la vna, quando el prohijado haze contra el que lo prohijò cosa porque con razon pueda tener grande enojo contra el; la otra, quando al prohijado lo establece otro por heredero, con condicion, que salga del poder del que lo prohijò; y caso que sin alguna de estas causas lo echassen fuera de su poder, y desheredasse, à lo menos le ha de tocar la quarta parte de su hazienda; mas si la prohijacion se haze por via de adopcion, que es la que se haze ante la Justicia, à este le puede desheredar con causa, ò sin ella, y vnos, y otros, arrogado, y adoptado; pueden, y deben suceder abintestato al que los prohijò, si el no huviere revocado la prohijacion; y por que solo el arrogado passa al poder del que lo arroga con sus bienes, en caso de echarlo del, y desheredarlo, se los ha de bolver, reteniendo en si el usufructo; mas ningun prohijado puede suceder, aunque sea abintestato con los hijos del que lo prohijò; ni este puede suceder abintestato en los bienes de los prohijados, y los adoptados no pasan al poder del que los adopta, sino es en caso de ser sus descendientes; y distinguese la arrogacion de la adopcion, en que el arrogado es el que siendo menor no tiene padre legitimo, ò siendo mayor, està fuera de la potestad de su padre; y el adoptado es, el que su padre lo entrega à otro en prohijacion.

cion,

LO QUE PERTENECE A LOS PADRES en bienes de los hijos.

LOS hijos que están en el poder de sus padres, que no están casados, y velados, quantos bienes ganan con los bienes de sus padres, que son llamados estos bienes profeticios, son de los padres en propiedad, y usufructo; y los bienes que estos hijos ganan por su industria, ò que por otra via se les adquieren, son bienes adventicios, y es la propiedad de el hijo, y el usufructo del padre mientras està en su poder. Y si el padre emancipa à su hijo voluntariamente, sin ser apremiado à ello, le pertenece la mitad de el usufructo de los bienes adventicios de el hijo, si en la emancipacion no le cediò este derecho; y luego que los hijos se casan, y velan les pertenece à ellos todos los bienes que adquieren en propiedad, y usufructo, aunque sean sus padres vivos; y este derecho no pertenece à la madre, si no solo al padre; y los bienes castrenses, que son los ganados en la guerra, y los quascastrenses, que son los ganados en la Corte del Rey, sirviendole en su Casa, y Consejos, ò ganados siendo Catedraticos en Universidad, estos pertenecen à los hijos en propiedad, y usufructo; y sobre estos bienes, en quanto à poder disponer de ellos los hijos en perjuizio de los padres, varias cosas se han dicho; vnos que de todos pueda disponer, interpretando las leyes de partida; otros con la de la Recopilacion assientan, que solo del tercio pueden disponer.

L. 5. 6. 7. t. 17. p. 4.

L. 8. y 9. tit. 1. ll. 5. Rec.

L. 15. t. 18. part. 4.

Sigueng. li. 2. c. 1. Nu-

meros 19. y 20.

CORATERALES.

DEL que muere abintestato, que no dexa descendientes, ni ascendientes legitimos, son herederos sus hermanos, juntamente con los hijos de otros hermanos ya difuntos, de forma, que los hermanos de padre, y madre del difunto, prefieren, y exclu-

L. 5. tit. 13. part. 6.

L. 5. tit. 8.

ll. 5. Recop.

ven à los hermanos, que solo lo son de vna parte, como de padre solo, ò de madre; y los sobrinos, hijos de hermano entero de padre, y madre, heredan con el tio, y tambien prefieren estos sobrinos à los tios medios hermanos del difunto; y los dichos tios, y sobrinos, hermanos enteros, y hijos de hermanos enteros, suceden in stirpe, y no in capita, de forma, que el tio avrà la mitad de la herencia, y los sobrinos, hijos de su hermano, aunque sean muchos, la otra mitad, que partiràn los sobrinos por iguales partes; y no aviendo hermano de el difunto, si no sobrinos, hijos de vna hermana, ò de dos, ò mas hermanos, en este caso no suceden in stirpe, si no in capita, llevando cada vno su igual parte, aunque sean mas sobrinos de vna parte, que de la otra; porque solo entre el tio, y los sobrinos se entiende la representacion in stirpe, y con los hermanos del difunto, ni con sus sobrinos, aunque estos sean solos, no suceden los nietos de hermano del difunto, que muere abintestato:

L. 6. tit. 13.
part. 6.
L. 12. t. 6.
li. 3. del fuero
com.

2. No aviendo hermanos enteros, ò sobrinos, hijos de hermano de padre, y madre de el difunto, suceden abintestato, à falta de descendientes, y ascendientes, sus medios hermanos, juntamente con los sobrinos, hijos de medios hermanos in stirpe, y no in capita; y no aviendo tio, si no todos sobrinos, hijos de vno, ò mas hermanos, estos suceden in capita por iguales partes, aunque aya mas sobrinos de la vna parte, que de la otra, con advertencia, que aviendo hermanos de parte de padre, y hermanos de parte de madre del difunto, los hermanos de padre heredaràn los bienes que hubo de parte de padre; y los hermanos de madre los bienes que hubo de parte de madre, y todos los demás bienes que el difunto adquirió, los partiràn igualmente; y lo mismo se entiende entre los tios, y sobrinos medios hermanos, y hijos de medios hermanos, y entre los tales sobrinos solos, no aviendo tios; y con estos medios hermanos, ni con los sobrinos, hijos de medios hermanos, no concurren los tios del difunto, aunque sean hermanos enteros de su padre, ni sus hijos, y fuera de el dicho grado de hermanos, y sobrinos, hijos de hermanos; y no

ayien:

aviendo estos sucederàn los mas cercanos parientes del difunto en todos sus bienes, sin distincion, ni separacion de bienes; y si huviere dos, ò mas, en igual grado, los partiràn igualmente.

3. Puedense ofrecer grandes dificultades entre los Colaterales, aunque la succion sea por testamento, como si dixesse el testador: Instituyo por mis herederos à Fulano mi hermano, y à mis sobrinos, hijos de otro mi hermano, en esta forma sucederàn in stirpe, y no in capita, llevando el hermano la mitad de la herencia, y los sobrinos la otra mitad; mas si dixesse: Instituyo por mi heredero à Fulano mi hermano, y à Fulano, y à Fulano mis sobrinos, hijos de otro mi hermano, respecto de aver nombrado à los sobrinos en esta forma copulativamente, parece que los quiso hazer à todos herederos por cabeças, y no por generacion; y aun si dixesse el testador: Instituyo por mis herederos à mis hermanos, no es visto incluir, y llamar à los sobrinos; y aun parece, que excluye à los hermanos, que no son enteros de padre, y madre, y que solo nombra à los enteros; y estando advertido de esto el Escrivano, lo declarará distintamente, de suerte, que no quede duda.

Sig. lib. 2. c.
11. n. 236.

De los hijos Naturales.

1. **M**uriendo el hijo natural abintestato, no dexa ni hijos, ni otros descendientes legítimos, ni madre, ni otros ascendientes de parte de madre; en tal caso, pertenece su hacienda, abintestato, à sus hermanos naturales de padre, y madre en primero lugar; y à falta de estos, le pertenece la herencia à sus hermanos de parte de madre, así legítimos, como naturales; de forma, que si huviere dos hermanos de parte de madre, vno legítimo, y otro natural, ambos han de suceder por iguales partes; y à falta de estos hermanos, han de suceder los hermanos, hijos legítimos de su padre del difunto; y à falta de estos, suceden el hermano natural solo de parte de padre; y por estos grados se ha de entender, sin

L. 12. tit.
13. part. 2.
L. 6. 7.
9. t. 8. lib. 5.
Recop.
Sig. lib. 2. c.
12. N. de f.
el 260. b. a.
ta el 263.

pea

poder concurrir vnos con otros, aunque aya hermanos de todos los generos aqui declarados, sino es en la orden que van nombrados, y todos los demás parientes de parte de su padre de el difunto, no le pueden suceder abintestato en testamentos, y mas los parientes de parte de madre bien le pueden suceder; y los hijos naturales no pueden suceder abintestato à sus hermanos legitimos, y naturales de parte de su padre, aunque no tengan otros parientes; pero en testamento bien pueden sucederle. Y en quanto à la sucession de los hermanos legitimos, y naturales de parte de su madre, serán admitidos; y aviendo muerto la madre de el hijo natural sin dexar descendientes legitimos, en tal caso el hijo natural sucederà à su madre en testamento, y abintestato; y mas sucede à sus abuelos de parte de madre, representando su persona juntamente con los demás descendientes legitimos de sus abuelos, assi en testamento, como abintestato; y con los ascendientes de parte de madre de el hijo natural, no pueden suceder al hijo natural ninguno de sus hermanos en testamento, ni abintestato.

Desheredacion

LA desheredacion priva al desheredado de la herencia de su ascendiente, ò descendiente, que le deshereda, y pueden ser desheredados por las causas, que serán declaradas, nombrando el testador la causa, ò causas porque deshereda; mas es preciso, que el desheredado, à lo menòs tenga diez años y medio cumplidos; y pueden desheredar el padre, y madre à sus hijos, y descendientes legitimos, y estos pueden tambien à sus ascendientes; y el que puede hazer testamento puede desheredar, y no à los que les es prohibido; y si el testamento en que se haze la desheredacion se revocasse por el testador, ò se rompiesse, y anulasse por alguna justa razon, ò porque los herederos instituidos no quisiesen aceptar la tal herencia, en qualquiera de estos casos no vale la desheredacion; y los herederos transver-
sales pueden ser desheredados con causa, ò sin ella, y el des-

desheredado debe ser nombrado por su nombre; y no nombrandolo por su nombre, no vale la desheredacion, sino es que el testador tenia vn solo hijo, y dixo, que desheredava à su hijo, que en este caso no importará que no lo nombre, para que valga la desheredacion; y el desheredado debe serlo sin ninguna consideracion, y de toda la herencia del que lo deshereda; porque si fuesse de parte, no valdrá, y lo mismo será poniendo sobre ello alguna condicion.

Las causas porque los ascendientes pueden desheredar à sus descendientes, son quando ponen en ellos los descendientes manos ayadas, conociendolos, para herirlos, ò para prenderlos, ò si le deshonrasse de palabra gravemente, aunque no lo hiriesse, ò si le acusasse sobre cosa que debiesse morir por ella, ò ser desterrado, si se lo probassen, ò infamandole de forma, que por ello cayesse en caso de menos valer; mas si el yerro de que se acusasse tocasse à la persona del Rey, ò al pro comun de la tierra, si lo probasse, no por esto puede ser desheredado. Iten, puede ser desheredado el hechizero, ò encantador, y el que hiziesse vida con los que lo fuesen, y el que tratasse de la muerte de su ascendiente con armas, ò yervas, ò de otra qualquiera manera, y el que tuviere abscesso con su madrastra, ò con amiga, que el ascendiente tuviesse publicamente, ò si le infamasse, ò procurasse, que perdiessse, ò se menoscabasse gran parte de su hazienda, y el que no sacasse à su ascendiente de la Carcel por deuda, no queriendole fiar; y esto no se entiende con la muger; porque, conforme à derecho, no puede ser fiadora; y el que defiende al ascendiente, que no haga testamento, y los à quien el ascendiente queria mandar algo, y el descendiente se lo estorvò, pueden querellarlo; y si lo probaren, perderà la parte de la herencia el tal descendiente, y será del Rey, y los legatarios avrán lo que se probare les queria mandar el testador. Iten, puede ser desheredado el que se hiziesse Jugar, contra la voluntad de su ascendiente; mas si este tambien lo fuesse, no lo podrá desheredar. Iten, el que contra la voluntad del ascendiente lidiassse en campo por dine-

L.4.5.6.7.
8. y 9. tit. 7.
part. 6.

L.10. tit. 1.
part. 4.

L.1.2. y 3.
tit. 9. lib. 3.

del fuero.
L.5. tit. 1.
lib. 3. del
fuero.

L.1.2. y 3.
8.7. part. 6.
L.103. tit.
18. part. 3.
L.1. tit. 9.
lib. 3. del fue-
ro.

dineros con otro hombre, ò con bestia brava, y quando el padre quisiere casar su hija donzella, y la dotasse, segun su possible, y lo que le perteneciere a ella, si la hija, contra la voluntad del padre, no se quisiere casar, si despues se casasse contra el gusto de su padre, ò fuesse mala de su cuerpo publicamente, la puede el padre desheredar; pero si el padre alargasse el casamiento de su hija, despues que ella passasse de veinte y cinco años, si despues fuesse mala, ò se casasse contra la voluntad del padre, no la podrá desheredar. Y si siendo vn hombre furioso, loco, ò desmemoriado, que anduviesse perdido, si los descendientes legitimos no cuydassen de el, y lo recogiesse, dandole lo que huviesse menester, si vn extraño se moviesse por piedad, y lo recogiesse, y cuydasse, y este tal extraño despues de esto les dixesse a los descendientes cuydassen del, y no lo quiesse hazer, y el loco muriesse sin testamento, este que lo recogió avrà la herencia, y los descendientes no avrán cosa de ella; y aun si el enfermo bolviere en su juyzio, por esta razon lo puede desheredar. Y si el tal loco, antes de serlo, huviesse hecho testamento, y en el huviesse establecido por herederos a sus hijos, ò descendientes legitimos, si el tal loco muriesse en casa de el extraño, que cuydava de el, en la forma que vá declarada, no vale el testamento, en quanto al establecimiento de herederos, y la herencia la avrà el extraño, y el testamento valdrá en quanto a las mandas; y esto se entiende, siendo los tales herederos mayores de diez y ocho años, y no menores. Item, el que no sacare a su padre de cautiverio, pudiendo, puede desheredar, si saliesse de cautiverio; y si muriere en el, entonces el Obispo debe hazer vender la herencia, y darla para Redempcion de Cautivos; y lo mismo se entiende con los herederos transversales, parientes de el Cautivo; y el testamento de este Cautivo, que tuviesse hecho antes de su cautiverio, valdrá solo en las mandas, y no en quanto a los herederos; y estos, para aver esta pena, han de ser mayores de diez y ocho años, y no de menos edad; y no se pueden escusar por dezir, que no recibieron mandato, ò orden de el Cautivo para vender, y obli-

obligar sus bienes, porque lo pueden hazer sin ella. Item, si el hijo, ò nieto se bolviere Herege, Judio, ò Moro, si el padre fuesse Christiano lo puede desheredar; mas si el padre fuesse Herege, y los hijos, ò nietos Catolicos, entonces estos serán herederos, aunque no quieran los ascendientes; y si huviesse hijos, que vnos fuesen Christianos, y otros no, los Catolicos solo heredarán a su padre; y si el padre, y los hijos fueren Hereges, entonces heredarán los parientes mas cercanos, que fuesen Catolicos; y si el padre deshereda a su hijo, y pusiesse muchas razones porque lo debe hazer, aunque el, ò el heredero no las pruebe todas, basta que se pruebe vna sola, y desheredando al hijo, en qualquier grado queda desheredado, aunque no se expresse en todos los grados de la herencia; porque aunque aya substitutions en ella, quedó desheredado.

3 A los que se casan clandestinamente, los pueden el padre, ò la madre desheredar; y lo mismo a la hija, que casó con algun criado que tenian en casa contra el gusto de los padres. *L. 1. c. 2. y li. 5. Recop.*

4 El heredero puede perder la herencia quando el difunto fue muerto por obra, ò consejo de alguno de su compañía, si el heredero sabia esto, y entró en la herencia antes de querellar la muerte; mas si el que le huviesse muerto no fuesse de su compañía, puede entrar en la herencia, y dentro de cinco años querellar la muerte; y si este tiempo passasse, perderá la herencia. Item, si se probasse, que por obra, ò consejo del heredero fue muerto el testador; y lo mismo si el heredero dixesse de falsedad del testamento en que fue instituido; porque si se justificare, que el testamento no es falso, no será heredero. Item, quando el testador dixesse en secreto al heredero diessse la herencia a alguno que fuesse su hijo, ò otra persona, que conforme a derecho no le podia heredar, que si lo cumpliesse, perderia el tal heredero el derecho de la herencia en que fue establecido; y por qualquiera de estas razones será la herencia del Rey, y por las mismas pueden perder las mandas los que se hiziesse en el testamento. Y en quanto a

L. 4. y 5. l. 1. y 9. li. 3. d. fol. L. 13. y 15. tit. 7. part. 6. L. 17. tit. 8. lib. 5. Recop.

L. que-

querellar la muerte del que le dexò la herencia, basta que de la querella, aunque no apele de la sentència en que dieren por libre al acusado; y en caso de ser menor de veinte y cinco años, aunque contravenga à lo referido, no por esto pierde la herencia. Item, si el que fue desheredado en testamento no diò querella de inoficioso testamento, y callò, y passaron cinco años despues, que el que fue instituido entrò en la herencia, en ronces no podrá dar la querella, y aunque la de, y se ofrezca à probar las razones porque no pudo ser desheredado, no se le han de admitir, ni ser oido, si no es que fuese menor de veinte y cinco años, que este puede dar la querella hasta que sea de la edad cumplida, y aun quatro años despues.

L. 1. tit. 7. part. 6. 5. Por ocho razones pueden los hijos desheredar à sus padres, y otros ascendientes, que son: si el padre trata de muerte del hijo, acusandolo de delito porque debe morir, ò perder algun miembro, excepto si la acusacion fuese por cosa que tocasse à la persona del Rey, ò si tratasse de matarlo con hierro, y yervas, ò en otra forma; ò si el padre huviesse tenido abscesso con la muger, ò amiga del hijo, ò si le estorvasse que no hiziesse testamento de los bienes de que lo puede hazer; ò si qualquiera de los padres quisiessse matar al otro con yervas, que al padre, ò la madre que lo intentasse, lo puede desheredar su hijo. Item, quando el padre no quiere dar lo necessario à su hijo loco, ò desmemoriado, ò si el padre no quiere sacar de cautiverio à su hijo, ò si el padre es Herege, y el hijo Catolico.

L. 1. tit. 7. part. 6. 6. Pretericion, es lo mismo, que no instituir al hijo por heredero, y passarlo calladamente sin desheredarlos, y esto no basta para que el quede desheredado, aunque instituya por heredero à otro, y en tal caso no vale el testamento, porque la desheredacion se ha de hazer, expressando el testador el nombre del hijo, y diziendo la causa, ò causas porque le deshereda, las quales, ò qualquiera de las que se expressaren, se han de probar por los testadores, ò por los que instituyeren por herederos, y de otra forma ninguno ha de ser creido; y si la

des

desheredacion se haze, no mostrando en ella las causas el heredero, no las puede expressar, y no vale la desheredacion, aunque el tal heredero se ofrezca à dar causas, y probarlas.

7. El que no tiene descendientes, ni ascendientes legitimos, puede establecer por su heredero à qualquiera extraño en perjuizio de los hermanos, y parientes, y aunque no haga mencion del hermano, à este no le compete la querella de testamento inoficioso, si no fuese en caso, que el que assi fue establecido por heredero por el hermano, fuese persona infame, ò huviesse sido siervo del testador, ò otro siervo ageno à quien el huviesse ahorrado, y despues le estableciesse por heredero, no mereciendolo, que siendo el heredero tal, como va referido, bien puede el hermano querellarle ante la Justicia para romper el testamento, probando primero padecer qualquiera de dichos defectos el heredero, y no le podrá hazer el hermano en tres casos, aunque el heredero parezca los defectos referidos. El primero es, si el testador huviesse desheredado al tal hermano, porque huviesse procurado su muerte en qualquier manera. La segunda, si lo huviesse acusado por delito, en que podia tener pena de muerte, ò perdimiento de algun miembro. La tercera es, si procurò, que perdiesse la mayor parte de sus bienes, aunque no se consiguiesse, que probandose qualquiera de estos casos, puede desheredar, y no le toca la herencia, aunque la dexa à infame, ò à los que han sido sus Esclavos, ò que huviera ahorrado, y estos tales serán herederos; y aun si el hermano muriesse abintestato, y se probasse, que su hermano avia cometido contra el qualquiera de las tres cosas declaradas, no podrá suceder en la herencia; y se declara, que aunque vna persona dexe por heredero à su Esclavo, que lo es al tiempo de la institucion, este será heredero, y libre, aunque no se expresse la libertad; y aunque no se haga mencion del hermano, ni se desherede, no puede querellar el testamento, porque los Esclavos son herederos necessarios, y pueden ser apremiados à serlo, aunque no quieran.

L. 2.

Si

Sigüenç. II.
2. cap. 7.

8 Si el padre no tuviere mas descendiente legitimo, que vn hijo, y à este lo desheredaile, puede dexar por heredero à su hijo natural; y aunque se pudiera dudar, porque la ley 8. tit. 8. lib. 5. de la Recopilacion, diz: Que el padre no teniendo hijos, ò descendientes legitimos, puede dexar à su hijo natural lo que quisiere de su hazienda; se entiende, que esta ley no habla penalmente con los hijos naturales, como la ley 9. y 10. de Toro, que hablan prohibitivamente con los demás hijos, fuera de Matrimonio, que no son naturales; y la citada con los naturales, solo trata de distinguir, que no sucedan con los descendientes legitimos los naturales, y les privilegia, para que aunque los padres tengan ascendientes legitimos, los puedan dexar por herederos; y así supuesto que en la herencia del hijo desheredado, puede instituir à vn extraño, con mas razon podrá à su hijo natural, à quien no es prohibido ser su heredero.

S O S T I T U C I O N E S.

L. 1. tit. 5.
part. 6.

1 **S**ustituto, tanto quiere dezir, como otro heredero, que es establecido por el testador en el segundo grado despues de el primer heredero; y ay seis generos de sustituciones; la vna se llama vulgar, que es como establecimiento, que puede hazer qualquiera del Pueblo à quien quisiere. Otra sustitucion ay llamada pupilar, que es el establecimiento, que es hecho à varon menor de catorze años, y à muger menor de doze años. Otra ay llamada exemplar, que es la que se haze à exemplo de la pupilar; y la pueden hazer los padres, y los abuelos à sus descendientes, que son locos, ò desmemoriados, estableciendoles herederos si murieren en la locura. Otra ay llamada compendiosa, que quiere dezir, establecimiento hecho por breves palabras. Otra ay llamada breviloqua, ò reciproca, en la qual se contienen quatro sustituciones, dos vulgares, y dos pupilares. Otra ay llamada fideicommissaria.

2 Claramente se haze la sustitucion vulgar por

pas

palabras negativas, y la pueden hazer hombres, y mugeres, y es en esta manera: Establezco à fulano por mi heredero, y si el no lo fuere, sea mi heredero otro; y así si muriere el primero antes de aceptar la herencia, ò entrar en ella, será heredero el segundo; y lo mismo será si siendo vivo el primero no quisiere la herencia, y la renunciare; y aun se puede hazer esta sustitucion calladamente, como si el testador nombrasse dos herederos, diciendo, que qualquiera de ellos, que fuese vivo, sea su heredero; si ambos fuesen vivos, lo serán por mitad; y si vno fuere vivo, esse solo será el heredero; y si algun testador estableciere à tres personas por herederos, à vno en seis partes, al otro en quatro, y al otro en dos, que esta quenta comprehende toda la herencia; y si dixesse el testador, que si alguno muriere antes de entrar en la herencia, ò no la quisiere, que los otros heredasen en su lugar; en este caso, muriendo vno antes de el tiempo, los dos heredarán la hazienda de el testador en las partes en que fueron señalados, y la otra parte también pro rata; segun la parte en que fueron instituidos, y cessa la sustitucion vulgar, luego que el primer nombrado entra en la herencia del testador, antes que muera, ò si la acepta, aunque no la reciba, que en estos casos no tiene derecho el sustituto, aunque este, que primero fue establecido, muriere despues; y se prueba por las palabras del testador, en que dize: Sea mi heredero fulano; y si el no lo fuere, sea mi heredero otro. Y por prevenir à las dificultades, que en esto se pueden originar, respecto de dezir la ley 1. tit. 5. p. 6. que la sustitucion vulgar es, como si dixesse: Establezco à fulano por mi heredero; y si el no quisiere, ò no lo pudiere ser, sea lo fulano, se puede vsar de palabras mas claras, y dilatar mas esta sustitucion, en la forma que se ha declarado, diciendo: Sea mi heredero fulano; y si este no lo quisiere ser, ò no pudiere serlo por algun impedimento de derecho, ò muriere antes que yo, en qualquiera de estos casos, sea mi heredero fulano; y aun puede disminuir con la herencia por otros, y de esta suerte cessa la dificultad, que embarça al segundo, aceptando en

via

vida del testador el primer instituido; y la fofitucion vulgar fe puede hazer afi, intituyendo descendientes à ascendientes legitimos, y luego, para en el caso de no fer herederos, nombrar estraños; y no fe entienda, que fe puede hazer en perjuyzio de los demás descendientes, ò ascendientes que pueda aver, estando el heredero fuera de la edad pupilar.

L. 5. tit. 5.
part. 6.

3 La fofitucion pupilar la puede hazer el padre, mas no la madre à fus hijos, y descendientes legitimos, que effen en fu poder, fiendo menores de catorze años los varones, y de doze las hembras, y esta fe puede hazer manifiesta, ò calladamente; y manifiesta es, diziendo: Establezco por mi heredero à fulano mi hijo; y fi fuere mi heredero, y muriere antes que fea de catorze años, establezco à fulano por fu heredero; que en caso de heredar, y morir dentro de esta edad pupilar, avrá el fofituto la herencia, y calladamente fe podrá hazer; como fi el testador estableciere por heredero à fu hijo, ò à otro fu descendiente, que estuviere en fu poder, y que estuviessen en edad pupilar, y le diere fofituto vulgar, diziendo: Hago heredero à mi hijo; y fi no lo fuere, hago mi heredero en fu lugar à tal persona, que fi este hijo fuere heredero, y muriere dentro de dicha edad pupilar, entonces el que fue establecido por heredero fofituto vulgarmente en fu lugar, heredarà toda la hazienda de el tal mozo; y esto es por la callada fofitucion pupilar, que fe entiende fiempre en la vulgar.

L. 6. tit. 5.
part. 6.

L. 5. tit. 9.
part. 6.

4 Puede el padre, aunque desherede à fu hijo, ò nieto, fiendo menor de catorze años el varon, y la hembra de doze, darles fofitutos pupilarmente, diziendo: que fi muriere dentro de aquella edad, fea heredero de los bienes del hijo, que le tocassen de parte de fu madre, ò por otra qualquier via, excepto los del padre, que este podrá luego por la desheredacion disponer de ellos como quifiere, mas en este genero de fofitucion de hijo desheredado, no puede el padre poner condicion, ni otro gravamen al fofituto; y en los demás generos de fofituciones, parece fe pueden poner condi-

diciones, y gravámenes; aunque fe puede dudar, fi en la fofitucion exemplar fe podrá poner condicion à los fofitutos ascendientes, descendientes, y hermanos del loco, ò defmemoriado, porque estos no fucceden por voluntad de los padres; pues la ley precisamente dispone, que ellos ayan de fer los fofitutos; pero en los que no fon descendientes, ascendientes, ni hermanos, fin duda fe puede poner condicion.

Siguente. li.
2. cap. 10.
num. 2.

5 La fofitucion pupilar, es como otro testamento, que el padre haze por el hijo, y el fofituto hereda todos los bienes del menor, de qualquier parte que los aya avido, aunque el menor tenga madre, ò otros ascendientes legitimos, que estos no avrán de fu hazienda cosa alguna.

L. 7. y 12. l.
5. part. 6.

6 Si vna persona huvieffe prohibido à alguno, que fueffe menor de catorze años, ò de doze, fiendo muger, por via de arrogacion, que es la prohibicion que se haze ante el Rey del que no tiene fu padre natural vivo, à este le puede dar fofituto pupilar; y este fofituto heredarà todos los bienes del tal prohibido, que huviere heredado del que le prohibio, y lo que el tal menor le huvieffe dado algun amigo de el que le prohibio por fu atencion; mas los otros bienes, que el tal menor tuviere de fu padre legitimo, y natural, ò de otra parte, los heredarán fus parientes mas cercanos, fi fu padre natural no huvieffe dexado dispuesto en fu testamento alguna cosa en razon de ellos; mas al prohibido por via de adopcion, que es la que se haze ante el Juez Ordinario, no le puede foftituir el que lo prohibio, porque este no palla, ni està en poder del prohibiente.

L. 9. tit. 5.
part. 6.

7 Deshazefe la fofitucion pupilar quando el menor llega à edad de catorze años, fiendo varon, ò de doze, fiendo hembra; y quando el tal menor pierde la libertad fiendo cautivo de los Moros, y quando el menor fueffe desterrado para fiempre en algun lugar cierto. Item, fi este menor fueffe emancipado, y consintieffe, que otro le prohibieffe. Item, fi el tal menor à quien se dà ò quifiere fer heredero del testador, que le prohibieffe; mas fi no quifiere fer heredero por

L. 10. tit. 5.
part. 6.

malicia, o engaño, por querer mal al fstituto, le ha de apremiar el Juez a que acepte la herencia, si ya no es que moftralle julta, y legitima razon para no aceptar-la; y no mostrando la escusa legitima, avrá el fstituto la herencia. Item, se deshaze la fstitucion pupilar, si el testamento en que se hizo se declarasse por invalido por alguna razon. Item, si al padre, despues que hizo la fstitucion, le nacielle otro hijo.

L. 11. tit. 5. part. 6. 8 La fstitucion exemplar la puede hazer el padre, y tambien la madre a sus hijos locos, o desmemoriados, y se haze diziendo: Establezco por mi heredero a fulano mi hijo; y si muriere en la locura, que aora está, establezco por su heredero en su lugar a fulano: mas si el loco tuviere hijos, u descendientes legitimos, estos han de ser los fstitutos; y a falta sus ascendientes: y no los aviendo, en sus hermanos; y a falta de todos, pueden en estraños: y si muriere en la locura, el fstituto será su heredero: Y se deshaze la fstitucion, si bolvielle en su juyzio, y quando al tal loco le nace hijo.

L. 12. tit. 5. part. 6. 9 La fstitucion compendiosa solo la puede hazer el padre, y no la madre a sus hijos, y descendientes legitimos, que están en su poder, y dentro de la edad pupilar, y se haze, diziendo: Sea mi heredero mi hijo; y en qualquier tiempo que él muera, sea su heredero fulano: Y en caso que sea Cavallero, que se entienda Soldado, el que haze esta fstitucion, muriendo el hijo dentro de la edad pupilar, heredará el fstituto, y la madre del menor no avrá cosa alguna de su hazienda: Y si el menor muriere despues de cumplida la edad pupilar, entonces avrá su madre de el menor el tercio de sus bienes de el hijo, que por qualquier razon le pertenezcan, y el derecho de todas sus sepulturas, y solo avrá el fstituto las dos tercias partes de la herencia: Y si el que hiziere esta fstitucion no fuere Cavallero, y el heredero muriere dentro de la edad pupilar, avrá el fstituto toda la herencia, y la madre no avrá cosa alguna: mas si muere despues de la edad pupilar, avrá la madre la herencia, y el fstituto no heredará cosa. Y

di-

si el que no es Cavallero dixesse en su testamento: Instituyo por mi heredero a mi hijo; y en qualquier tiempo que muera sin hijos, sea su heredero fulano: en tal caso, aunque muera despues de la edad pupilar, no teniendo hijos, avrá la madre la tercia parte de la herencia, y todos los demás bienes avrá el fstituto de mano de la madre.

10 La fstitucion breviloqua, solo la puede hazer el padre, y no la madre, y es teniendo vn hombre dos hijos menores de catorze años, y diziendo el testador: Instituyo por mis herederos a mis dos hijos, a los quales fstituyo de forma, que el vno sea heredero del otro, y en esto se incluyen quatro fstituciones, dos vulgares, y dos pupilares; y de qualquiera de los dos, que muriere en la edad pupilar, será el otro su heredero, y aun del que muriere despues de la edad pupilar, que no queria aceptar la herencia, y ser heredero, lo será el otro, como no dexe descendientes, o ascendientes.

11 La fstitucion fideicomissaria la pueden hazer las mugeres como los hombres, y es diziendo el testador: Instituyo a fulano por mi heredero, o legatario, y que este sea obligado, a que luego que entre en la herencia, o legado, o dentro de tal tiempo, la dé a fulano, y esto se ha de cumplir segun se dispusiere: y no siendo a persona, que por derecho no pueda aver la herencia, se le apremiará al fideicomissario lo acepte, y cumpla, aunque no quiera; y aun si lo renuncia, lo avrá luego el fstituto, y le toca al heredero, o legatario la quarta parte de lo que importare; y esta parte es llamada quarta Trebelianica, si ya no fuesse que el testador expressamente prohibiessa no llevasse esta quarta parte: y para en parte de pago de la Trebelianica, se han de contar, y han de servir las cosas, que el testador mandó al fideicomissario, si las huviesse recibido: y si los frutos, que huviesse de la herencia el fideicomissario, mostrassen tanto como la quarta parte, debe entregar la herencia sin sacar otra cosa: y si no mostrassen la quarta parte, se le debe cumplir hasta la tal quarta parte, con-

M

gan-

tando los frutos recibidos: y si montaren mas los frutos, que la quarta parte, en este caso, si le fue señalado dia en que restituyesse la herencia, y este lo cumplió, no ha de bolver cosa de la demasia: y si no le señaló dia cierto para el entrego, y el que huviesse de aver la herencia fuese negligente en pedirla, sabiendolo, los frutos serán del fideicomissario, y mas sacará la quarta parte de la herencia: mas si el Comissario fuese rebelde en entregar la herencia maliciosamente, entonces debe restituirla con lo que vallesien mas los frutos, que la quarta parte; y todo esto se entiende, no siendo el fideicomissario hijo del testador, que si fuese hijo, entonces todos los frutos serán suyos, mientras tenga los bienes en su poder; y mas llevará su quarta parte sin contar frutos, aunque el testador huviesse dispuesto lo contrario: y se entiende, que para llevar la quarta parte qualquiera heredero, es necesario que acepte la herencia sin apremio; mas si se le apremiasse à aceptar, no ha de aver la quarta parte, ni los frutos, y de la quarta parte referida le han de tocar pro rata las deudas del testador.

*Siguientelib.
2. cap. 7.
L. 8. tit. 8.
ll. 5. Recop.*

12 El padre puede dar por sustituto de su hijo legítimo, à su hijo natural; pero los demás hijos ilegítimos, que no son naturales, no pueden ser sustituidos por sus padres en ningun genero de sustituciones porque aunque los sustitutos en las sustituciones pupilar, breviloqua, exemplar, y compendiosa, suceden respecto de la persona de los hijos, y no de los padres, si fuesen sustitutos en estos modos los hijos ilegítimos, que no son naturales, parece que sería fraude de las leyes 9. y 10. de Toro; y menos podrán suceder los tales hijos ilegítimos, que no son naturales por las sustituciones, vulgar, o fideicomissarias, porque en estas se sucede, respecto de la persona del padre: y así el Escrivano esté advertido, que en las quatro sustituciones, pupilar, breviloqua, compendiosa, y exemplar, no diga el testador, que sea el sustituto su heredero, porque no lo puede ser, y ha de ser el hijo primeramente establecido; y despues ha de dezir, que el sustituto sea heredero de su hijo, y en lo vulgar ha de dezir: Y si mi hijo no fuere mi

he-

heredero, ò no pudiere serlo conforme à derecho, ò muriere antes que yo, en qualquiera destos casos sea mi heredero fulano; y en la fideicomissaria basta dezir, que el heredero, ò legatario sea obligado à restituir la herencia à fulano, que es quien la ha de aver dentro de tanto tiempo, ò fin él, como el testador lo dispusiere.

13 Respecto de que en las sustituciones, pupilar, L. 2. y 5. r. exemplar, y compendiosa, en caso que los hijos mueran *part. 6.* antes que los padres, no heredan los sustitutos, porque estos suceden, respecto de la persona del hijo à quien se instituye primeramente por heredero, y no del padre; se advierte, que en estas sustituciones se puede hazer juntamente la sustitucion vulgar: y lo mismo se podrá hazer en la breviloqua, que aunque en ella ay sustituciones pupilares, y vulgares en quanto los hijos, tambien se podrá hazer la vulgar entre estranos para en caso de no ser herederos los hijos; y estos sustitutos vulgares estranos, sucederán no aviendo ascendientes legítimos.

14 Respecto de que los hijos naturales no están en L. 2. tit. 17. poder de sus padres, y que por regla general se tiene, *part. 4.* que para sustituir al hijo, ò descendiente, ha de estar en *Sig. lib. 2. cap. 9. leyes* poder del padre, que le sustituye, es muy dudoso si podrá el padre sustituir à su hijo natural pupilar, ò compendiosa, ò breviloqua, ò exemplarmente: y para ob- *li. 5. Recop.* viar estos inconvenientes, si algun padre lo quisiere hazer, el Escrivano le propondrá esta dificultad, y advertirá, que puede ponerles condicion, pues no son estos herederos forçosos, sino voluntarios, y corren por la regla que los estranos; y la condicion para que sea simile à la sustitucion, dirá: Instituyo por mi heredero à fulano, mi hijo natural; con condicion, que si no llegare à doze, ò catorze años, ò no dexare hijos legítimos de legitimo matrimonio, suceda en mi hazienda fulano, ò sus hijos, y descendientes legítimos de legitimo matrimonio: y si él fuere muerto quando fallezca el dicho mi hijo, puede hazer aquí las declaraciones, que ocurrieren al testador. Y la madre parece que podrá sustituir exemplarmente à su hijo natural, ò espurio, como no sea de dañado ayuntamiento de su padre, ò hijo, de Clerigos,

M 2

Fray

Frayles, ò Monjas; porque los que no tienen estos defectos, son herederos forcosos de la madre en testamento, y abintestato, como no tenga descendientes legítimos, aunque tenga ascendientes legítimos; y en la madre es mas seguro substituir exemplarmente, respecto de que no puede ponerles condiciones à los tales hijos, porque le son precisos herederos, y la herencia legítima no se puede gravar, ni poner en ella condicion, sino es en las mejoras de tercio, y quinto, y con las calidades, que en el Parrafo de Mejoras van declaradas.

REVOCACION

Revocase el testamento por otro testamento acabado, que se entiende con señalamiento de sepultura, albacea, y heredero, y revocacion del que antes toviesse hecho; y casos ay en que no se revoca el primer testamento por el segundo, y vno es quando el testador mandò en el primer testamento, que aquel no se pudiesse revocar, y valiesse perpetuamente, y no otro, que despues hiziesse, sino es que en el ultimo revocasse especialmente el primero, no obstante las palabras, que en el puso de que no se pudiesse revocar; de donde se infiere, que todos los testamentos, aunque sean hechos con las prohibiciones imaginables, se pueden revocar, con tal, que en el ultimo se haga expresion, que se revocan todos; y especialmente el testamento, que se prohibiò su revocacion, ò el donde puso el testador alguna Oracion, Psalmo, ò palabras, sin cuya especial mencion mandò no se pudiesse revocar, porque es necesario, que en el ultimo testamento se digan las tales palabras como ellas fueren; y aun si fuere posible citar dia, mes, y año, y Escrivano; y con esto será bien preguntar al testador, si tiene hecho algun testamento, ò otro genero de ultima disposicion, con prohibicion de revocacion, ò con juramento, ò con palabras, que se deban expresar; esto, porque puede estar olvidado, ò ignorar su efecto, y escribir solo lo que el testador mandare, que si el

el tuviere hecho testamento con alguna de las circunstancias referidas, y lo quisiere revocar, lo declarará; y si quisiere, que en la revocacion se vñe de palabras para revocarlos, las ponga el Escrivano, sin que este se passe sin su consentimiento à vñar de mas terminos, y razones, que las que ordinariamente se estilan; y mueveme à esta advertencia, aver tenido noticia, que vn Escrivano tenia por estilo poner en las revocaciones: Revoco qualesquier testamentos, y otras disposiciones, que antes deste tengo hechas, en que se prohibe su revocacion, ò con juramento, ò con otras qualesquier clausulas derogatorias de derogatorias, ò con especiales palabras de que se deba hazer mencion aqui para su revocacion, que por no ocurrirme à la memoria no lo declaro à la letra, y que se tenga por expressado, como si lo fuera especialmente; y quiero que se juzgue, que es mi determinada voluntad, y no puesta esta revocacion por estilo comun del presente Escrivano; esto, porque yo el otorgante, aunque me acuerdo de aver puesto dichas prohibiciones, no ante què Escrivano fueron, ni determinada mente las palabras; y forma, que se avia de guardar para su revocacion; ni si fueron vno, ò mas los testamentos, y disposiciones: y así lo juro à Dios nuestro Señor, y por vna señal de Cruz en forma en presencia del presente Escrivano, y testigos: de todo lo qual, y de dicho juramento, yo el Escrivano doy fee, que pasó en mi presencia, y de los testigos. Y aviendo considerado, que este modo de revocacion puede ser opuesto à la voluntad del testador, y no querer revocar los antecedentes de las prohibiciones por alguna razon, ò respecto, y por estas otorgar el ultimo testamento, violentado por algun temor, ò disposicion oculta, que el Escrivano no puede comprehender; y pues las leyes citadas para su remedio permiten se vñe de estos modos de prohibicion tan recatados, para que los testadores no dexen de hazer en todo su voluntad, y no les obste lo que despues hizieren, no es justo, que por ignorancia del Escrivano convenga lo escrito con lo que no fue voluntad del testador: y así, si el demostrare ay algun testamento con las

las dichas prohibiciones, y que no se acuerda de él, y si diere se disponga su revocacion, el Escrivano le propondrá la revocacion referida: y si él quisiere, se hará así; y tambien si voluntariamente quisiere jurarlo, se podrá hazer, y se quitarán con esto todos los escrúpulos.

L. 18. 19. y 20. tit. 1. p. 6. L. 3. tit. 12. part. 3. 2. Puede se revocar el testamento sin voluntad de el testador, y es quando siendo libre se reduxo à esclavitud, ò si es desterrado para siempre à vna Isla; ò si al testador le prohijassen, ò si el testador prohijasse à otra persona, aunque no diga revoca el testamento: y si el testador bolviessse à cobrar su estado, para que valga el testamento, que antes tenia hecho, lo ha de confirmar de nuevo. Item, se revoca el testamento por el nacimiento de algun hijo de el testador, de quien en él no se huviesse hecho mencion, si yà no fuesse, que fuesse nombrado en el testamento como posthumo, que entonces no se revoca.

Fecha, y Testigos.

L. 1. tit. 1. part. 6. L. 8. t. 5. lib. 3. del fuero. L. 54. t. 18. part. 6. 1. Hase de poner el sitio donde se otorga el testamento, dia, mes, y año; y aun la hora sera conveniente, por si sobreviniere delirio, para poder distinguir los tiempos de la capacidad, ò incapacidad. Item, se ha de poner fee de conocimiento del otorgante, y testigos, que juren es el contenido: y si el testador estuviesse enfermo, y no le conociesse el Escrivano, ni huviesse testigos de conocimiento, se puede otorgar, por que no muera abintestato, sin declarar las cosas que rocan al descargo de su conciencia, y el Escrivano pondrá todas sus señas, y al testador le dirà, que diga quantas conduxeren à que se pueda venir en su conocimiento, declarando los padres, abuelos, parientes, hijos, muger, y sus padres, y abuelos de ella; y quanto tiempo ha que le casò, sus Padrinos de Velacion, y de Bautismo, y quien lo fueron de sus hijos, y el tiempo que ha que falta de su tierra, y las ocasiones que hubo, y con quien salì, y en què partes ha estado; pues desta forma, si él muriere, po-

podrá averiguar con falicidad la verdad, si era el contenido, ò no, y no se podrá hazer fraude.

L. 21. 29. t. 1. part. 6. L. 1. tit. 4. li. 5. Recop. 2. En el testamento abierto, que se otorgare ante Escrivano, han de ser presentes tres testigos à lo menos, vezinos del Lugar donde se otorgare; y si se hiziere sin Escrivano, à lo menos han de ser presentes cinco testigos, vezinos del Lugar, si fuere el tal Lugar donde los puede aver; y sino pudieren ser avidos cinco testigos, ni Escrivano, bastará que se haga ante tres testigos, vezinos del Lugar: mas si el testamento fuere hecho ante siete testigos, aunque no sean vezinos, ni passe ante Escrivano, valdrà: Y qualquiera de estos testamentos, aunque no se nombre, y instituya heredero en ellos; valdràn en las mandas, y demàs cosas, que en ellos se exprestaren, y la herencia avrá al que le tocara conforme à derecho, como si muriera abintestato.

L. 2. t. 4. lib. 5. Recop. L. 1. tit. 12. part. 6. 3. En los testamentos cerrados han de intervenir siete testigos vezinos de el Lugar, y tambien Escrivano, y han de firmar encima de la cubierta de el testamento ellos, y el testador, si supieren, y pudieren firmar: y si no supieren, y el testador no pudiere firmar, los vnos firmen por los otros; desuerte, que sean ocho firmas, y mas la firma, y el signo del Escrivano; Y en el testamento de el ciego han de intervenir cinco testigos à lo menos; y en los cobdicilos abiertos ha de intervenir el numero de testigos, que en los testamentos abiertos; y en los cobdicilos cerrados, han de intervenir cinco testigos, que han de firmar en la cubierta, y el testador, si pudiere, ò vnos por otros, y mas el signo de el Escrivano: Y los testigos del testamento del ciego, y los de los cobdicilos, tambien han de ser vezinos de el Lugar, en la forma que vâ declarado. Y esto de los testigos en el cobdicilo cerrado, lo digo, por conformarme con el estilo mas comun; aunque la ley del Reyno dize, que en los cobdicilos intervenga el numero de testigos, que en los testamentos abiertos.

L. 8. t. 5. lib. 3. del fuero. 4. No pueden ser testigos en los testamentos los que fueren condenados por sentencia, por libelos infamatorios, ò por malos nombres, que pusieren à otros con

*L. 9. to. y
11. tit. 1.
part. 6.* con intencion de infamarlos, ni el condenado por huer-
to, ni homicidio, ni por otro yerro semejante à estos, ni
mas grave, de que fuesse dada sentencia; ni los Aposta-
tas, que se hizieron Moros, Judios, ni de otro Seta, aun-
que despues se bolviessen à nuestra Santa Fe Catholica;
ni las mugeres, ni los menores de catorze años, ni los
mudos, ni los locos, ni los delmemoriados, ni los legos,
ni el que se le huviere prohibido la administracion de
sus bienes por gastador de ellos, ni los siervos: mas si al
tiempo de el testamento estavan en possession de libres,
aunque despues pareciessen eran esclavos, no será defec-
to. Item, no pueden ser testigos el hermafrodita, que ti-
ra mas à naturaleza de muger; mas si tirasse mas à hum-
bre, y andaviessen en habito de tal, puede ser testigo.
Tampoco pueden ser testigos los herederos nombrados
en el testamento, ni sus descendientes, ni ascendientes,
y parientes dentro del quarto grado. Y por via de con-
sejo advierto al Escrivano, que si se hallare presente al
testamento alguno, que pudierse ser heredero abintesta-
to del testador, que no lo ponga por testigo, ni à sus des-
cendientes, ni ascendientes, porque pueden ser de incon-
veniente, si se dixesse contra el testamento; y por el
mismo caso, aunque puede ser testigo el legatario, será
bien no ponerlo, ni à los albaceas, ni al que se le dà el
poder para testar.

*Alguenp. 11.
2. cap. 2.* La clausula codicilar es muy importante en
los testamentos, y codicilos, y se haze, diziendo: Quie-
ro que valga este mi testamento, ó codicilo, y todas, y
cada vna de las clausulas del, en la via, y forma que aya
lugar derecho, y por esto se dexan de anular muchas
vezes en todo, ó en parte.

Sobre el Testamento comun.

*L. 33. l. 11.
p. 5.
L. 4. tit. 11.
part. 4.* **T**estamento comun reciproco pueden otorgar
marido, y muger, mandandose el vno al otro
su hazienda, para que la aya el que de ellos quedare vi-
vo; y aun otras personas pueden otorgar el dicho tes-
ta-

testamento comun, instituyendose vnos à otros por here-
deros, y siguen el natural, que los demás en quanto à la
revocacion; y solo en testamento se puede hazer este
genero de manda, porque es revocable: mas no por
contracto entre vivos. Lo primero, porque entre mari-
do, y muger no se puede hazer donacion, constante el
matrimonio, el vno al otro, y en todos, assi marido, y
muger, ni otras personas; porque no se puede hazer pac-
to por contracto entre vivos, para que del que quedare
de los dos vivo sea heredero el otro, respecto de que se
pueden tentar de muerte vnos à otros por la codicia de
heredar.

Como se abren los testamentos.

*L. 5. y 6. de
2. part. 6.* **R**especto de que los testadores pueden hazer
sus testamentos cerrados, y pueden mandar
que se abran luego que mueran, ó que se abra vna par-
te, y otra parte à cierto, y determinado tiempo, hasta
que todos sus hijos, ó alguno de ellos salgan de la edad
pupilar, ó antes, será bien dezir la forma en que se han
de abrir.

*L. 1. tit. 32
part. 6.* 2. Puede pedir que se abra el testamento el que
pretenda, ó le parezca puede ser heredero, ó legatario,
ó albacea; y en nombre de qualquiera destos, lo puede
otro hazer con su poder, jurando primero el que pide
que se abra, no lo haze de malicia, sino pareciendole, que
en el testamento puede aver algo de lo referido: y sien-
do difunto el testador, y no aviendo prohibido el que
luego se pudierse abrir, se debe oír la demanda para
abrirlo, ó la parte que se deba, segun la disposicion.

*L. 3. tit. 42
part. 6.* 3. Luego que se muestre el testamento cerrado
ante el Juez, se debe reconocer si está cerrado, y sella-
do, ó si está roto, y cancelado, y de la forma que estu-
viere, ponerlo por testimonio: y despues, antes que se
mande abrir, debe el Juez hazer parecer los testigos
instrumentales del, y que lo reconozcan, y sus firmas, y
que declaren sobre su otorgamiento: y si la mayor parte

de testigos dixeran que se otorgó, y lo reconocieren, debe ser abierto, y leído ante ellos; y despues se debe embiar à aquellos que faltassen, que lo reconozcan, siendo dolientes, ó personas muy honradas, ó si estuviessen en otra tierra, que no pudiesen venir sin gran trabajo: y si acacicielle, que alguno de los testigos negasse su firma, ó otorgamiento, no por esto se dexará de abrir, aunque resultara desto alguna sospecha contra el testamento: y si los testigos no pudieren ser avidos, porque estuviessen todos, ó la mayor parte en otra tierra, entonces si al Juez le parece que puede venir daño de no abrirlo luego, debe abrirlo ante otros testigos fidedignos, y leído se trasladará, y luego se volverá à cerrar el tal testamento; y que los testigos ante quien se huviere abierto, pongan en él sus firmas: y despues que parezcan los testigos instrumentales, se les debe mostrar, y que declaren sobre ello: y si estuvieren en otro lugar, embiárselo para su reconocimiento: y despues de abierto, con las solemnidades convenientes, se debe poner en el Protocolo de escrituras del Escrivano, y dar del los traslados. Hasta aqui es disposicion de la ley citada; y porque puede suceder ser muertos los testigos, ó no tener noticia de donde están; y en este caso bastará que se busquen, y pruebe como no parecen, y que se averigüe la legalidad del Escrivano, y como está signado del, y que las firmas son las que solian echar los testigos; y que quando se otorgó residian en el lugar, y que eran personas de entera fee, y credito: y todas estas diligencias se han de dar copiadas con el traslado del tal testamento.

L. 5. tit. 2.
part. 6.

4. Esta ley 5. tit. 2. partid. 6. dispone, que si en el testamento huviesse alguna cosa de que pudiesse aver peligro alguna persona, aunque el testador no huviesse prohibido, que desta parte se dielle traslado, en tal caso de peligro debe el Juez mandar, que no se dé traslado de la tal cosa. Hasta aqui es disposicion de la ley. Y porque puede suceder aver en el testamento cerrado algunas cosas muy graves, como descubrimiento de algo, que tocasse à la Magestad Divina, ó humana, ó al comun, ó

coz

cosa contra Religion, ó buenas costumbres, ó injurias contra algunos; y para prevenir à esto los Juezes, deben primero leerlo reservadamente, sin que lo pierdan de vista los testigos, y proveerá lo que ocurriere; y despues se leerá en publico ante los testigos, ó se hará la diligencia que conviniere.

Sobre testamentos ante testigos.

1. Siendo el testamento hecho ante los testigos, que dispone la ley de la Recopilacion citada, y de que vá hecha expresion en el Parrafo de los testigos, no aviendo intervenido en el tal testamento Escrivano, puede el heredero, ó qualquiera, à quien se aya hecho legado, parecer con peticion ante el Juez, y hacer relacion del caso, nombrando los testigos, y pedir se les reciban sus dichos, y se declare por testamento nuncupativo; y el Juez debe mandar recibir la informacion, y declarando el numero competente de testigos el otorgamiento del testamento, no siendo los testigos de los prohibidos para poderlo ser; y constando asimismo por la informacion, que el testador estava en su juyzio quando lo hizo, se debe declarar por tal testamento; y que la informacion se ponga en el Protocolo de escrituras del Escrivano, y se den traslados, interponiendo à todo su autoridad, y judicial decreto: y si en la tal disposicion no se huviere hecho heredero, valdrá en quanto à las mandas, y demás cosas, que en ella se expressaren; y la herencia la avrà el que tuviere derecho à ella; esto, como no aya antes otro testamento acabado, que con señalamiento de sepultura, albacea, y heredero, y revocacion, respecto de que vn testamento acabado no se puede revocar, sino con otro tambien acabado, y en tal caso valdrá la vltima disposicion por cobdicio.

2. Si el testador dixesse à algun Escrivano, que escribiesse dexava por heredero à fulano, y que fuesse à vn Abogado à que ordenasse su testamento, y que lo escribiesse como el Abogado lo ordenasse, que él queria

L. 1. tit. 3.
part. 6.

que valiesse; en tal caso, haziendolo como lo mandò el testador, siendo este mandato ante siete testigos, valdrà como testamento nuncupativum, aunque fuesse muerto el testador quando el Escriuano bolviessse con el testamento ordenado; mas serà necesario parecer ante la justicia, y hazer informacion del suceso.

Sobre los bienes gananciales, y reserva à los hijos del primer matrimonio.

Todos los bienes, que marido, y muger, contraen el matrimonio, adquirieren, y compran, son de ambos, salvo los que cada vno probare que son suyos, que los llevó al matrimonio, ò heredò, ò se le dieron exprestamente à el, por el Rey, ò por otras personas; y lo que el marido ganasse en la guerra, siendo à costa del Rey el servicio, esto es del marido solo: y si fuere à costa de ambos, marido, y muger, es de ambos lo que por estos servicios adquiriere; y el marido, durante el matrimonio, puede enagenar los bienes gananciales, que ayan ambos, ò qualquiera adquirido, y aumentado, aunque no sean castrenses, vel quasi castrenses; y puede aver el precio de la enagenacion sin licencia de su muger, sino es que se probasse, que fue la enagenacion maliciosa por defraudar à la muger: y si la muger, despues de viuda, viviesse luxuriosamente, pierde los bienes gananciales, y se han de bolver à los herederos del marido: y en la Ciudad de Cordoba, Ciudades, Villas, Lugares, jurisdicciones, y sitios dentro de los terminos de su Obispado, ay fuero observado inviolablemente, que todos los bienes sean del marido, excepto los que la muger probare son suyos por dotales, arras, parafernales, hereditarios, ò por otro titulo, sin tener accion à los bienes multiplicados, y gananciales, porque esto, son del marido todos.

2. Dissuelto el matrimonio, el marido, y la muger, aunque casen segunda, ò mas vezes, pueden disponer libremente de sus bienes multiplicados, que se adquirie-

ron durante el matrimonio primero, ò más, aunque aya L. 4. tit. 1. auido hijos de los tales matrimonios, en cuyo tiempo se li. 5. Recop. ganassen, y multiplicassen, sin tener obligacion à reservar à los tales hijos propiedad, ni usufructo dellos; y esto no se entiende en lo que los padres heredan abintestato de sus hijos del primero, ò siguientes matrimonios, ò lo que huvieren los padres de aquel matrimonio por arras, ò por manda que se haga el vno al otro, porque de esto deben reservar la propiedad à los hijos de aquel matrimonio, aunque aya hijos de otros matrimonios.

3. Si el marido haze alguna manda à su muger en su testamento, la ha de aver de mas de su mitad de ganancias, si las huviere; y lo mismo se entiende en el marido: Y si el marido, y la muger, durante el matrimonio, casaren algun hijo comun, y ambos le prometieron la dote, ò donacion propter nupcias, ambos lo han de pagar de los bienes que huvieren ganado durante el matrimonio: y si no los huviere, lo han de pagar por mitad de los otros bienes, que tuvieren en qualquier manera: y si el padre solo, durante el matrimonio, dota, ò haze donacion propter nupcias à algun hijo comun, y de el matrimonio huviere bienes gananciales, de aquellos se ha de pagar: y si no los huviere, se pagaràn de los bienes del marido, y de los de la muger: y si la muger renuncia las ganancias, no es obligada à pagar parte de las deudas, que el marido huviere causado, durante el matrimonio.

4. Por delito, que el marido, ò la muger comete, aunque sea de heregia, no pierde el vno los bienes por el delito del otro, ni la mitad de ganancias, auidas durante el matrimonio, y son auidos por bienes de ganancia todo lo multiplicado, durante el matrimonio, hasta que por el tal delito, los bienes de qualquier dellos sean declarados por perdidos por sentencia, aunque el delito sea de calidad, que imponga la pena ipso iure: y la muger, durante el matrimonio, puede perder en parte, ò en todo sus bienes dotales, ò de ganancia, ò de otra qualquier calidad, por delito que ella cometa.

5. Todas las fortalezas, que se hizieren en los Lugares,

L. 6. tit. 7.

res, y heredamientos de mayorazgo, y los edificios, que se hizieren en los tales bienes de mayorazgo, labrando, ò reparando, ò reedificando en ellos, son de mayorazgo, como las partes donde se hazen, y en to lo sucede el llamado, sin obligacion de dar parte alguna de la estimacion, ò valor de los edificios à las mugeres de el que los hizo, ni à sus hijos, y descendientes.

Del Dote, Arras, y Joyas.

L. 1. tit. 2.
lib. 5. Recop.

1 Los que se desposan, ò casan, no pueden dar à su esposa, y muger en vestidos, ni joyas, ni en otra cosa alguna, mas de lo que montare la octava parte de la dote, que con ella recibiere: y lo que en otra manera se diere, ò prometièr, es en si ninguno.

L. 2. tit. 2.
lib. 5. Recop.

2 La ley del fuero, que dispone, que no pueda el marido dar mas en arras à su muger, que la dezima parte de sus bienes, no se puede renunciar: y aunque se renuncie, no vale la renunciacion, y el Eserivano incurre en perdimiento de oficio, y no lo puede vsar mas, pena de falsario.

L. 3. tit. 2.
lib. 5. Rec.

3 Aunque la muger no aya hijo del matrimonio en que intervino la promission de arras; y aunque no disponga expressamente dellas, las ha de aver el heredero de la muger en testamento; ò abintestato.

L. 4. t. i. lib. 5. Recop.

4 Qualquier esposa de presente, ò de futuro, disuelto el matrimonio, gana, si el Esposo la huviere besado, la mitad de todo lo que el esposo la huviere dado antes de consumar el matrimonio, aunque sea precioso, ò de poco valor: y sino la huviere besado, no gana nada de lo que le huviere dado, y ha de bolver à los herederos del esposo; pero si qualquiera de los esposos muriere despues de consumado el matrimonio, la muger, y sus herederos ganan, lo que siendo desposados, le diò el esposo, no aviendo arras en el casamiento, y matrimonio; pero si huviere arras, es en eleccion de la muger, ò sus herederos tomar las arras, ò dexarlas, ò tomar lo que el marido le diò, siendo con ella desposado; de forma, que vna de

de las dos cosas ha de elegir dentro de veinte dias, despues de requeridos por los herederos del marido: y si no eligen dentro deste termino, pueden elegir los dichos herederos del marido: y se declara, que la ley 1. tit. 2. lib. 5. de la Recopilacion, es mas moderna, que esta ley 4. tit. 2. lib. 5. de la Recopilacion; y assi se ha de estar à su disposicion, en quanto à no poder exceder las joyas de la octava parte del dote, y las arras de la dezima parte de los bienes del marido.

De las disposiciones de los Obispos, y Arçobispos.

1 EN los Obispos, y Arçobispos pueden ocurrir dos generos de bienes, vno pejugar adventicio, que es el que adquieren por razon de sus personas fuera de la Iglesia, y Beneficios Ecclesiasticos, y lo que heredan de sus padres, parientes, ò cosas, que el Rey, ò los Señores, ò amigos les dan, y deste genero de pejugar adventicio, pueden en su vida, ò al tiempo de su muerte disponer por donacion, testamento, ò por otro qualquier contracto.

L. 1. 2. y 3.
t. 2. 1. part. 6.

2 Los Obispos, y Arçobispos tienen otro pejugar dicho Profeticio, que son los bienes que adquieren por razon de su Iglesia, y Beneficios Ecclesiasticos, y de estos no pueden hazer donacion, manda, ni testamento en vida, ni al tiempo de su muerte: mas si tuviessen algunos bienes, ò muebles adelantado bien lo pueden mandar, y repartir, con que no sea por via de testamento, dandolo à pobres Monasterios, parientes, amigos, ò criados, por paga de servicios, ò de limosna: lo qual puede hazer, estando sano, ò enfermo, hasta la hora de la muerte.

L. 2. y 8. t. 22. part. 1.

3 En los demás Sacerdotes, que no son Obispos, y Arçobispos, corre diferente razon, porque en todos sus bienes, aunque en ellos aya de los adquiridos por razon de la Iglesia, y Beneficios Ecclesiasticos, suceden sus herederos en testamento, y abintestato, como si fueran bienes de Seglares.

L. 13. tit. 8. lib. 5. Recop.

Escri.

Escritura de Testamento.

IN Dei nomine, amen. Sepan quantos vieren esta carta de testamento, como yo Fulano, vezino, y natural de tal parte, hijo legitimo de Fulano, y de Fulana su legitima muger, natural de tal Ciudad, estando enfermo, y en mi buen juyzio, y entendimiento, que Dios nuestro Señor fue servido de darme, creyendo, como fielmente creo en el alto, y Sacro Mysterio de la Santissima Trinidad, Padre, Hijo, y Espiritu Santo; tres Personas distintas, vn solo Dios verdadero, y todo lo demás, que tiene, cree, y confiesa la Santa Madre Iglesia Catholica Romana, en cuya Fè, y creencia he vivido, y protesto vivir, y morir, conociendo, que la muerte es natural, y que ninguno puede escusarse de ella, y que despues de aver recibido los Santos Sacramentos, el mejor medio es hazer testamento, y disposicion de las cosas tocantes al descargo de mi conciencia: por lo qual lo hago à honor, y reverencia de Dios nuestro Señor, y de la siempre Virgen Madre de nuestro Señor Jesu Christo, concebida sin pecado original desde el primer instante de su ser natural, quien sea mi Abogada, en la forma siguiente.

Primeramente encomiendo mi Anima à Dios nuestro Señor, que la criò, y redimiò, para que por los meritos de la Passion de nuestro Señor Jesu Christo, verdadero Dios, y Hombre, se sirva de la perdonar, y llevar consigo à la Bienaventurança, que es el fin para que fue criada, y el cuerpo se dè à la tierra, de que fue formado.

Quando Dios nuestro Señor fuere servido, que yo muera, mi cuerpo sea sepultado en la Iglesia Parroquial de la Madre de Dios desta Villa, por via de deposito, por aora; y despues mis herederos, quando puedan, y tengan ocasion conmoda, me lleven à tal Ciudad, y pongan mi cuerpo en tal Capilla, y entierro, donde es mi voluntad que permanezca; y la forma de mi entierro queda à disposicion de mis albaceas.

El

El dia de mi entierro, si fuere hora decente, y fino el siguiente, se diga por mi anima vna Misa cantada con Vigilia, Diacono, y Sub diacono; y el mismo dia se digan todas las Missas, que se pudiesen, por mi anima.

Mando, que se digan por mi anima cumplimiento à seiscientas Missas, la quarta parte en la Parroquia, y las demás en las partes, y por las personas que pareciere à mis Albaceas.

A los Santos Lugares de Jerusalem, Redempcion de Cautivos, Niños Expositos, cera del Santissimo Sacramento, Fabrica de la Parroquia, y casamiento de huérfanos, se dè de limosna à cada vna destas obras pias quatro reales.

A F. y Fulana, mis criados, se ajuste su cuenta, y se les pague lo que se les debiere; y demás dello, se les dè lutos de mi hazienda.

A Fulana, mi criada, se le conserve por todos los dias de su vida la racion, y quitacion, que ha gozado, y goza en mi servicio, y se le dè vn tercio adelantado siempre; no obstante, que no viva con mis herederos, ni sirva à ninguno dellos.

Declaro, que debo à F. tales cantidades, por tal razon, paguensele de mis bienes.

Declaro, que F. me es deudor de tales cantidades, por tal causa, cobrense del.

Al tiempo, que contraxe matrimonio con F. mi legitima muger, traxo à mi poder en dote tanta cantidad en bienes apreciados, y Yo le mandè por via de donacion en arras tanto: y porque no se hizo escritura del dicho dote, y donacion, para descargo de mi conciencia lo declaro assi, y mando se le paguen de mis bienes; y juro à Dios, y à vna Cruz voluntariamente, que es cierto, que recibí el dicho dote, y le mandè las arras.

Item, quando casè con la dicha mi muger, traxe por capital, y propios bienes mios, tal cantidad, de que pasó escritura ante F. Escrivano.

Declaro, que tengo por mis hijos legitimos, y de la dicha F. mi legitima muger, avidos durante nuestro matrimonio, à F. F. y F. mis tres hijos.

Q

De

Practica de Testamentos,

Declaro, que tengo por mi hijo natural à F. que le huve en muger soltera, y Yo lo era; de forma, que quando le huvimos, podiamos casar legitimamente sin dispensacion, ni teniamos impedimento, que estorvasse el que se pudiesse contraer, asi quando fue concebido, como quando nació dicho mi hijo.

Declaro, que quando casaron dichos mis hijos legítimos, llevaron en dote tantas cantidades, de que passaron escrituras ante F. Escrivano; y aunque yo, y la dicha mi muger dimos los dotes; se entiende, y declara, y fue tracto, que la susodicha solo concurrió en quanto à lo que le puede tocar de bienes gananciales, sin que se quente en su dote, y arras, porque esto lo ha de aver enteramente.

Mando à F. mi hermano, y à sus hijos, y nietos, en la forma que será declarada, aunque el dicho mi hermano, y sus hijos no me sobrevivan, vna haza de tierra de tantas fanegas en tal parte, para que el dicho mi hermano la goze, y posea por los dias de su vida, sin poderla vender él, ni sus hijos, ni en otra forma enagenarla hasta el nieto, que será dicho, à quien le ha de quedar libre; y despues de la vida del dicho mi hermano, suceda en dicha haza (por usufructo no mas) su hijo mayor varón legítimo; y despues de sus dias, suceda el hijo mayor legítimo del dicho mi sobrino; y à falta de varon, suceda la hija mayor; y qualquiera de los nietos de el dicho mi hermano, que así sucedieren, puedan luego vender dichas tierras à su voluntad, sin dar parte à los demás sus hermanos, ni à otra persona. Y si el dicho mi hermano, al tiempo de mi fallecimiento, no tuviere hijo varon legítimo; y aunque lo tenga, y aya sucedido el tal mi sobrino, en caso de morir sin sucession, y sin otro hermano varon, suceda la hija mayor legítima del dicho mi hermano, y su hijo, ò hija mayor, prefiriendole el varon, aunque sea menor en edad, y aunque su madre no aya llegado à suceder, y por esta orden se entienda en los demás hermanos, en caso de no dexar la hija mayor sucession; y el nieto, ò nieta del dicho mi hermano, por la via de hembra, disponga de la dicha haza, à su voluntad;

como cosa libre, sin dar parte à hermanos, ni à otra persona: y si el dicho mi hermano no dexare hijos legítimos, ò los que dexare varones, ò hembras, no dexaren hijo, ò hija, que sobrevivan à sus padres, para poder suceder en la propiedad de dicha haza, esta buelva à mis herederos, y à su descendencia legítima, excluyendo, como excluyo, à sus herederos estraños; y los que de mi descendencia legítimauviere à la sazón vivos, así hijos, como nietos, y otros descendientes legítimos, partan entre sí dicha haza, representando para las partes, cada vno la cabeza de sus ascendientes, llevando las porciones, respecto de la cercania à mi in stirpe, y no in capita.

Mando à F. mi hijo natural, el quinto de mi hazienda, titulos, derechos, y acciones, que es lo que conforme à derecho puedo disponer, y del se saquen el funeral, mandas, y demás cosas que le pertenezcan.

Fundo, e rijo, y levanto vna Capellania, que se sirva perpetuamente en tal Iglesia, y Altar, donde se han de dezir las Missas, y no en otra parte; y para bienes, y dote della, desde luego señalo tales posesiones, las quales no se han de poder vender, ni en otra forma enagenar en ningun tiempo: y nombro por Capellan primero desta Capellania à F. mi sobrino; y despues del, sean Capellanes los hijos, y descendientes legítimos de F. mi hijo, prefiriendose los que fueren descendientes de los hijos varones del dicho mi hijo, à los que descendieren de las hijas del; y entre ellos se prefieran las lineas de los hijos mayores del dicho mi hijo, à los que descendieren de los menores hijos; y en la forma declarada, y no en otra se prefieran, aviendo dos, ò mas en igual grado, el que fuere de mas edad, sin atender à virtud, letras, grados, ni ordenes, ni otras razones.

Y à falta de la descendencia del dicho mi hijo, sean Capellanes los hijos, y descendientes legítimos de F. mi hijo, en la forma, con las representaciones, y como va declarado en las lineas, y descendencia del dicho mi hijo primeramente llamados; y à falta de descendientes de dicho mi hijo, cuya linea es en segundo grado llama-

da, suceda la linea de F. mi hijo, en la misma forma, que las lineas del primero, y segundo llamamiento, y con las representaciones, y atenciones declaradas en la primer linea, cuyas calidades, y disposicion sigue en todo, y por todo la segunda, y esta.

Y respecto de que no aviendo en la primer linea persona que pueda obtener esta Capellania, deben, y han de suceder los de la segunda linea: y no aviendola en la segunda, han de suceder los de la tercera todas las vezes que se ofrezca, con las representaciones, y en la forma que va declarado; no por esto ha de ser visto perder su derecho los de la primera, y segunda linea, porque ha de bolver a ellos la sucession, y llamamientos de esta Capellania por su orden, como va expresado, todas las vezes que suceda el caso de pasar de una linea a otra, por falta de persona, que pueda ser Capellan: y a falta de la sucession legitima de los dichos mis tres hijos, si de no aver en sus descendientes quien pueda ser Capellan, lo sean los parientes mios, y de la dicha mi muger mas cercanos; con advertencia; que aunque aya salido el nombramiento, y sucession de esta Capellania de la descendencia de los dichos mis tres hijos una, o mas vezes, por falta de no aver persona de ellas, que sea Capellan, ha de bolver a ellas, todas las vezes que suceda, y aya quien lo pueda ser; y en la sucession de los parientes mios, y de la dicha mi muger, se ha de entender, y es mi voluntad, que ande esta Capellania alternativamente vn Capellan de mis parientes, que ha de ser el primero, llegado el caso, y otro de los de mi muger, y estos sean los mas cercanos a nosotros, sin atender a lineas de varones, y hembras, ni mayorias, y sin hazer distincion en ellas: y si succediere aver dos, o mas en igual grado, y cercania de parentesco con nosotros, entonces se prefera el que fuere de mas edad, sin otra atencion, ni atencion; y porque de edad de veinte y seis años han de tener, y les pongo obligacion a todos quantos Capellanes toren desta, que no sean descendientes de los dichos mis tres hijos, a estar ordenados de Milla, es mi voluntad, que en los parientes mios, y de mi muger, lle-

gado el caso de aver dos, o mas en vn grado, no les obste, ni embarace a los de mas edad el ser de mas de veinte y seis años, y no estar ordenados de Milla, ni de otra ninguna orden; con tal, que despues de quatro años, contados desde el dia en que se les haga la colacion de esta Capellania, se ayan ordenado de Milla, porque no lo cumpliendo, ha de passar al siguiente en grado: y los Capellanes, que no fueren descendientes de mis hijos, o parientes mios, y de mi muger, precisamente han de ser Sacerdotes al tiempo de ser presentados, y no de otra forma; y entre mis parientes, y de mi muger, ha de aver igualdad de nombramientos, tantos Capellanes de vn linage, como del otro; y porque no aviendo persona, que pueda ser Capellan en el vno, lo ha de ser del otro, es mi voluntad, que si de vn linage huviere avido dos, o mas Capellanes consecutiva, o interpoladamente, sean del otro otros tantos consecutivamente, si los huviere, o interpoladamente hasta igualarse en numero de Capellanes: y a falta de parientes mios, y de mi muger, sean Capellanes los que al Patrono, que por aquel tiempo fuere, nombrare, con tal, que sean Sacerdotes, y no de otra forma: y los descendientes varones, de los dichos mis tres hijos, han de suceder en esta Capellania luego que nazcan; y en el interin que tienen edad para recibir la colacion de ella, ha de ser a cargo del Patron el cobrar la renta de los bienes desta Capellania, y hazer dezir las Missas de su encargo en la dicha Iglesia, y Altar (y no en otra parte) por qualquier Sacerdote, y darles la limosna acostumbra da, y hazer los pagos de subsidio escusado, derechos de visita, y otros que se deban y lo que sobrare de la renta desta Capellania, despues de dada la limosna de Missas, y hechos los demas gastos, se ha de entregar para alimentos del menor, que tuviere derecho de suceder en esta Capellania; el qual, en teniendo edad, se ha de ordenar, y recibir la colacion: y pasado el tiempo en que esto se pueda hazer, no se aviendo ordenado, y pedido la colacion, siendo primero requerido, y citado para ello, passe al siguiente en grado, y cumplan los descendientes de mis tres hijos

con hazer dezir las Missas: y los demás Capellanes, que no fueren mis parientes, ò de mi muger, cumplan con hazerlas dezir hasta tener veinte y seis años, ò quatro años despues, en el caso que vâ declarado, y despues las han de dezir ellos, y no otros: y los que no fueren mis descendientes, ò parientes míos, ò de mi muger, estos no pueden cumplir, sino es diziendolas ellos por sus personas; y à todos los Capellanes, que fueren desta Capellania, les pongo obligacion de dezir, ò hazer dezir, en la forma que es declarado, vna Misa cada semana perpetuamente en la Iglesia, y Altar señalado, y en fin de cada año vna Misa cantada con Diacono, y Subdiacono, todas por mi anima, y de mis padres, abuelos, y personas à quien puedo tener algun cargo, y los Capellanes perciban la renta de esta Capellania, y cumplan sus obligaciones: y lo mismo hagan sus Patronos, durante la menor edad de los descendientes de mis hijos, que deban, segun sus grados, suceder.

Y nombro por Patrono desta Capellania à F. mi hijo, y à sus descendientes legitimos, varones, y hembras, prefiriendo el mayor al menor, y el varon à la hembra, aunque sea de mas edad: y los que fueren descendientes de varones, por su orden, y mayoria, à los descendientes de hembras: y à falta de la sucesion de mi hijo, suceda en este Patronato otro hijo mio, y sus hijos, y descendientes legitimos, varones, y hembras, en la misma forma que vâ declarado en el primer nombramiento de Patrono.

Y à falta de la sucesion de mis dos hijos, suceda en este Patronato F. otro mi hijo, y sus hijos, y descendientes legitimos, varones, y hembras, en la misma conformidad que el primero, y segundo nombramiento de Patronos: y à falta de la descendencia de mis tres hijos, sea Patrono el Prior, que es, ò fuere de la dicha Iglesia, y los que le sucedieren perpetuamente; y no obste à los Capellanes, descendientes de mis tres hijos, el que concorra en ellos el Patronato desta Capellania, ò que siendo Patrono suceda en la Capellania como Capellan, respecto que no sucedan por su nombramiento, sino es por

por el mio; y bastará que ellos declaren, que suceden por esta razon, y conste se les pueda, y deba hazer colacion desta Capellania, rotandoles por el parentesco, y en la forma que aqui vâ dispuesto: y suplico al Señor Arçobispo, ò su Vicario, que despues de mis dias ayan por fundada esta Capellania, con las condiciones, y declaraciones, llamamientos, y nombramientos aqui expressados; y que todo se cumpla, y execute, sin alterarlo en cosa alguna, porque de innovar en cosa de las aqui dispuestas, desde luego sea ninguna esta fundacion, como si no se huviera hecho; y debaxo de esta condicion, y no en otra forma, queden los dichos bienes por de Capellania, donde no queden libres, y sin gravamen à mis herederos; y aprobandose en todo, y por todo esta fundacion, se siente en los libros de visita, para la cuenta que de su cumplimiento se debe tener, y se haga en los Capellanes las colaciones, con las obligaciones, y en la forma que vâ declarado.

Usando de la facultad, que por ley destos Reynos me es concedida, de poder mejorar à qualquiera de mis hijos, y ponerles los vinculos, condiciones, y gravámenes que me pareciere, quiero hazer mejora del tercio de mi hacienda, por via de vinculo perpetuo; con tal, que qualquiera de mis hijos, que aya de ser el primer llamado, y su linea, y descendencia, aya de agregar la legitima, que de mi ha de aver, à esta mejora, y vinculo, prefiriendose para esto el mayor, si lo quisiere aceptar con este cargo, y en su defecto el segundo; y no queriendo aceptar, en el tercer hijo: y si este no quisiere agregar su legitima, esta mejora, y vinculo sea ninguna, como si no se huviera hecho; por lo qual en la via, y forma que aya lugar de derecho, y debaxo de las condiciones referidas mejoro en el tercio de mis bienes, y hacienda, raizes, muebles, y senovientes, titulos, derechos, y acciones, que tuviere, y quedaren al tiempo de mi muerte, à F. mi hijo mayor legitimo, por via de vinculo; y para que los bienes del dicho tercio sean perpetuamente vinculados, juntamente con los que le tocaren al dicho mi hijo de mi legitima, que ha de agregar por escricura pu-

publica irrevocable à este vinculo, debaxo de las condiciones, llamamientos, y disposiciones, que aqui serán declaradas, sin poder poner condicion, llamamiento, disposicion, ni aun declaracion en cosa alguna mas que renunciar su legitima, y agregarla à esta fundacion con las calidades della, sin otra cosa; y aceptandolo así, suceda en primer lugar mi hijo mayor, y su descendencia legitima, hasta que se fenezca: y para aceptar esta mejora, y vinculo, tenga de termino quinze dias, contados desde el dia de mi fallecimiento: y pasado este termino, y no aviendola aceptado, y hecho la renunciacion, y agregacion, mejoro, y llamo à la succion deste vinculo de tercio à F. mi hijo segundo, y à su descendencia legitima en primer lugar, con la misma calidad de vinculo, y agregar su legitima, que de mi ha de aver: y para aceptar, y hazer la agregacion, tenga, y le doy de termino quinze dias, que corran despues de aver cumplido los quinze dias despues de mi muerte: y pasados dichos quinze dias, y no aviendo aceptado, y agregado su legitima à este vinculo, la dicha mejora de tercio, se entienda en mi hijo tercero, y ultimo en primer lugar, y en su descendencia legitima, con la misma calidad de agregar à esta mejora, y vinculo su legitima, que de mi ha de aver: y para esto tenga termino de quinze dias, contados desde que se cumplen los quinze, concedidos à mi segundo hijo, que vendrán à ser quarenta y cinco dias despues de mi muerte: y pasados estos quarenta y cinco dias, sin aver aceptado, y hecho la agregacion cada vno en el termino, que le va señalado, esta mejora es de ningun valor, y efecto: y aceptando mi hijo mayor, ha de ser primer sucessor de esta mejora, y su legitima vinculada, y su descendencia: y despues de ella, suceda mi hijo segundo, y su descendencia legitima: y à falta de ella, mi hijo tercero, y su descendencia: y no aceptando mi hijo mayor, aceptando el segundo, este sea el primer sucessor, y toda su descendencia legitima: y acabada, suceda mi hijo mayor, y su descendencia legitima en segundo lugar: y en tercero, el ultimo, y la suya: y no aceptando mi hijo mayor, ni el segundo, aceptando el

tercero, este sea el primer sucessor deste vinculo, y su descendencia: y acabada esta, suceda mi hijo mayor, y la suya: y despues della, mi hijo segundo, y la suya en tercer lugar: y los dichos mis hijos, y sus descendencias, así: si de varones, como hembras, por la orden, y forma, que es declarada; y todos los demás, que fueren llamados, y sus descendencias, han de suceder, aunque los padres, u otros ascendientes mueran sin llegar à gozar, y poseer este vinculo, prefiriendo por la forma, y orden de suceder mis tres hijos, y sus descendientes en los lugares, y como va declarado, el nieto mayor al menor, y el varon à la hembra, aunque la hembra sea de mas edad, en tal forma, y con tal exemplo, que si mi hijo, el que primero sucediere en este vinculo tuviere dos hijos, varon, y la otra hembra, ha de suceder el varon, aunque sea de menos edad, y todos sus hijos, y hijas, y descendientes, prefiriendo el mayor al menor, y el varon à la hembra, aunque la hembra sea de mas edad, sin que por esto sea, ni se entienda, que los varones de otra linea, que la por donde va la derecha succion, ayan de preferir por mayores à los varones de la linea derecha que va sucediendo, aunque sean menores; ni tampoco, que ningun varon de otra linea, que la por donde va la succion, aya de preferir à la hembra, respecto de que esta prelación del varon à la hembra, se entiende solo entre varones, y hembras, descendientes de los poseedores, que por ser hermanos se hallan en vn mismo grado; y en esto habla, y se entiende la dicha prelación: y acabandose la dicha descendencia de varones del nieto varon, que para exemplo sea puesto por segundo sucessor de este vinculo, suceda la descendencia de la hija del primer poseedor, y su descendencia, hasta que della no queden varones, ni hembras: y si mas hijos tuviere, sucedan por su orden, y sus descendencias, en la forma que es declarada: y acabada en el todo la succion del dicho mi hijo, que primero aya de suceder, suceda mi hijo, que en segundo grado es llamado, y su descendencia de varones, y hembras, como es expreso en la descendencia del primero de mis hijos: y à falta de la descendencia

cia del segundo hijo llamado, suceda el tercero, y su descendencia de varones, y hembras en la misma forma: y acabada, suceda mi hijo natural, y sus descendientes, por la misma orden: y acabada la descendencia de mi hijo natural, atento à que no tengo padres, ni otros ascendientes, llamo à esta sucession à F. mi vnico hermano legitimo, y à toda su descendencia en la misma forma: y fenecida esta, porque no tengo otros parientes dentro del quarto grado, todos los bienes deste vinculo de tercio, y legitima, que se ha de agregar, todavia queden inenagenables, y sirvan, y sean sus frutos, y rentas para casamiento de donzellas pobres, y huérfanas de padre, y madre, y cada año se case vna, dándole para su dote todo quanto importare la renta deste vinculo, y la que à la sazón se le huviere agregado: de forma que cada dote sea de la renta de vn año, excepto tanta cantidad, que ha de aver al año el Prior de la Parroquia de la Madre de Dios desta Villa, que por tiempo fuere, perpetuamente, por la obligacion de nombrar las donzellas huérfanas, que han de ser precisamente nacidas en esta Villa, y no fuera della: y si algun año no huviere huérfana de padre, y madre, se pueda aplicar la renta de aquel año à huérfana de padre, ò madre, prefiriendose las huérfanas de madre à las de padre: y en el año, que la huérfana fuere nombrada, precisamente se ha de casar, y han de recibir el dote, ò el nombramiento, que quiero fiva de poder en causa propria para cobrar la renta de aquel año, y con él han de otorgar carta de pago marido, y muger, constituyendose la dote: y el tal Prior, en el interin que la huérfana se casare, ha de percibir las rentas, y de su mano les ha de entregar lo que huviero recibido, y notarlo en el nombramiento para que conste: y en el año en que fuere nombrada, se ha de casar: y no casandose en dicho año, nombre otra con las mismas calidades, para que se case el año siguiente con la renta del antecedente que vacò, y esta orden se tenga siempre: y no prohibo, que la que no casò en el año de su nombramiento pueda bolver à ser nombrada otra, à otras vezes: con tal, que siempre passe año de hueco, por:

porque precisamente prohibo, que sea en el siguiente: y en el nombramiento se ha dezir para que año se nombra, y no se han de poder hazer mas nombramientos, que para vn año, y el siguiente, y todos se han de hazer el primer dia del año para aquel año: y si aquel dia quisiere hazerlo para el siguiente, ha de poder, y dicho dia ha de nombrar para la renta del año, u años antecedentes, que huvieren vacado: y lo que en otro dia se nombrare, ò mas nombramientos que se hizieren, sean ningunos: y el Prior que à ello contraviniere, ha de ser suspendido deste cargo, y passe al Prior de la Parroquia de San Bartolomé desta Villa: y esta suspension no se entienda con el oficio, sino con la persona, que aviendo nuevo Prior en la Parroquia de la Madre de Dios, ha de residir en él la jurisdiccion de nombrar, y cobrar: y los Juezes Eclesiasticos han de tomar quentas de lo referido: y sobre nombrar las huérfanas mas necesitadas, honestas, y recogidas, encargo la conciencia à los Priores.

Y en virtud de la facultad, que por leyes destos Reynos se me concede, señalo para este tercio de mejora, y vinculo, tales juratos, censos, y posesiones, por los aprecio que dellos se hizieren: y si no bastaren para cumplir el tercio, se cumpla de los demás bienes rayzes, que yo dexare: y si los bienes señalados importaren mas que el tercio, ruego à mis herederos tengan por bien se compense en todo, ò la parte que alcançare la legitima, que de vno de mis hijos se ha de agregar à esta fundacion, la qual hago con las condiciones siguientes.

Primeramente, con condicion, que todos los sucesores en este vinculo, assi varones, como hembras, han de ser legitimos de legitimo matrimonio nacidos, ò legitimados por subseguente matrimonio, aunque el matrimonio se siga despues de estar en la posesion el padre, ò al tiempo de su muerte, con tanto, que sean concebidos, y nacidos en tiempo, que por el siguiente matrimonio puedan ser legitimos, y no en otra forma: y no han de poder suceder los legitimados por su Santidad, ò el Rey, ò Principe jurado, aunque sea expressemente para suceder en este vinculo: aunque la ilegitimidad,

que se dispensare, y legitimare, sea de naturales, porque solo ha de suceder el dicho mi hijo natural, y no otro alguno, que no sea nacido de legitimo matrimonio, ò legitimado por subseguente, en la forma que es declarado.

Item, con condicion, que los bienes desta mejora, assi señalados, como los que se señalaren, y agregaren por legitima de vno de mis hijos, ò los bienes, que adelante se agregaren por qualquier titulo à esta fundacion, han de ser perpetuamente vinculados, inenagenables, indivisibles, imprescriptibles, y sujetos à restitution, y que siempre se entienda residir en mi persona, y por la representacion en este vinculo el dominio, y señorio de todos ellos; ni se han de poder partir, ni dividir, sino que siempre anden juntos, y incorporados en vn solo poseedor; y no se han de poder renunciar, ceder, donar, vender, trocar, cambiar, ni en otra ninguna forma, ni modo enagenar, ni obligar, hipotecar, expresa, tacita, ni generalmente, ni imponer en ellos censo, ni darlos al perpetuo, ni de por vida, ni por otro tiempo, ni empeñarlos en todo, ò en parte, ni arrendarlos todos, ò parte por mas tiempo de cinco años, ni ceder su renta por mas tiempo, ni darlos en administracion por mas: de forma, que hasta passar dichos cinco años no se han de poder arrendar, ni hazer cesion en causa propia, ni dar en administracion; y todo, ò parte de lo que vâ prohibido, no se ha de poder hazer, aunque sea por causa de dote, arras, alimentos, obras pias, ò por redimir de cautiverio al poseedor, ò sus hijos, ò por contrato hecho con la Camara Apostolica, ò Fisco Real, ò por concedida utilidad deste vinculo, ò sus bienes; ni tampoco se ha de poder mudar esta disposicion, ni convertirse en otro efecto que el declarado, aunque sea con consentimiento del poseedor, y de quantos interressados pueda aver: y aunque de proprio motu se concedan Bulas de su Santidad, y provisiones, y Cédulas Reales; y aunque sean para defensa de la causa publica, to lavia es mi voluntad que no se pueda ir contra lo aqui dispuesto directa, ò indirectamente; y qualquiera de los poseedores, que fueren contra todo, ò parte de lo en esta condicion contenida,

ò pidieren las tales Bulas, ò Cédulas Reales, ò intentaren usar de ellas, siendo concedidas de proprio motu, desde luego les excluyo de esta sucesion, y llamamientos; y aunque ayan sucedido, pierdan la posesion, y passe al siguiente en grado, demás de que qualquiera cosa que se aya fecho, sea de ningun valor, y efecto; y pongò en consideracion de conciencia à los Señores del Consejo Real, y de la Camara de su Magestad, y à otro qualquier Tribunal adonde se suplicare, para la facultad para enagenar, ò censuar, ò hazer en todo, ò parte contra lo contenido en esta condicion, no la concedan; y si todavia se concediere, demás de el defecto que tendrà para ello, lo tengan tambien de la obrepcion, y subrepcion; mayormente sino constare averse hecho relacion à la letra de esta condicion, aunque se haga de la substancia della.

Y porque mi animo es, que no suceda en este vinculo ningun hombre, ni muger, que no pueda ser casado, pongò por expresa condicion, que no suceda en este vinculo, su agregado, y demás cosas, que por tiempo se le aumentare, ningun Religioso, ni Religiosa, de qualquier Religion que sea, que aya hecho profession, excepto los Clerigos Regulares de la Compania de Jesus, que huvieren hecho los votos, que acostumbra al segundo año de su entrada; con tal, que no ayan hecho la legitima profession, que hazen à los diez y siete años de su entrada, y treinta y tres de su edad.

Item, tambien excluyo à todos los Clerigos, ordenados de Epistola, y demás Ordenes adelante; y à los Cavalleros de la Orden de San Juan, que conforme à sus Estatutos no pueden ser casados: mas si qualquiera de los excluidos, aviendo sido antes casado legitimamente, huviere tenido hijos legitimos de legitimo matrimonio, nacidos, ò legitimados por subseguente matrimonio, estos hijos, y sus descendientes sucedan; y si los dichos Religiosos, Religiosas, Clerigos, ò Cavalleros de San Juan, por nulidad de profession, ò por particular dispensacion de su Santidad, se casaren legitimamente, como lo manda nuestra Santa Madre Iglesia Romana, y con efecto fueren casados, ò huvieren contrahido matrimonio le-

gitimo, después de aver tenido los dichos impedimentos, han de suceder en este vínculo, y han de ser restituidos, y reintegrados ellos, y sus líneas, y descendientes legítimos: y qualquiera que este en la posesión ha de ser quitado de ella, como si no la huviera obtenido, en tal grado, que se tenga por detentor, y no por legítimo poseedor.

Item, quiero que no les obste para suceder en este vínculo, y sus agregados el ser mudos, locos, o desmemorados, porque no es mi ánimo excluirlos.

Item, con condicion, que todos los poseedores de este vínculo, cada vno en su tiempo, han de ser obligados; y les pongo precisa obligacion (aunque tengan hijos, y descendientes) de dar à vno de sus hermanos el varon inmediato: y no aviendo varon, à la hembra inmediata, à vno solo, aunque sean muchos, por via de alimentos, la dezima parte de la renta deste vínculo; así de la que ha de tener por esta mejora, como de la legitima de vno de mis hijos, o lo mas, que por qualquier titulo, o causa se aumentare: y esto se entiende por la vida de el poseedor no mas en cada año, porque el sucesor tendrá la misma obligacion à sus hermanos en la forma referida: y en caso, que no los tenga el sucesor, no ha de cessar esta obligacion de alimentos, y ha de durar por los dias de la vida del tal, que se empezó à alimentar, y no en otra forma, aunque los alimentados tengan hijos legítimos, y el sucesor no los tenga, ni otros hermanos à quien alimentar.

Y porque el animo, que he tenido en hazer este vínculo, ha sido para que se conserve la memoria de mi linage; y que los sucesores, que la han de representar, tengan caudal con que decentemente vivir, sin hazer cosa indigna, les pongo en consideracion la obligacion que tienen à socorrer à sus parientes en la parte que pudieren; y en particular à poner en estado decente, y conforme à su calidad, à sus hermanas, pues de esto se les seguirá gran merito para con Dios, y para con el mundo estimacion, sin que por esto sea visto, que yo les pongo gravamen, ni obligacion à que lo hagan, porque solo es por

por via de consejo; porque como el credito, u delectacion, que dello resultare, ha de ser para ellos, sin duda es el mayor gravamen, que à los Nobles se puede poner, acordarles esta obligacion.

Item, con condicion, que todos los sucesores en este vínculo, así varones, como hembras, han de ser obligados à casar con personas Nobles, y Christianos Viejos, de limpia casta, y generacion, no descendientes de Negros, Mulatos, y Esclavos, ni que estén infamados con ningun genero de infamia, ni descendientes de Moros, Judios, ni recién convertidos à nuestra Santa Fe Catolica, ni castigados por el Santo Oficio, ni otro Tribunal, y Justicia publica, ni secretamente, por donde estén infamados: y tal es mi voluntad, sean ellos, y sus passados, que no ayan seguido ninguna Seta, y opinion, con lena da por la Santa, y Catholica Romana Iglesia: y que como limpios, y libres de todos los dichos defectos, puedan obtener Abitos de todas las Ordenes Militares de estatuto de Nobleza, sin ninguna dispensacion, y suplieren en to, y Colegiaturas, oficios, y ministerios de el Santo Oficio de la Inquisicion, Canongias, y todas las demás cosas, que tienen estatuto de limpieza; de forma, que en ellos concorra Nobleza, y limpieza todo junto, y no separadamente: y qualquiera que no casare, y fuere destas calidades, no pueda suceder en este vínculo, ni su descendencia, aunque alegue ignorancia, menor edad, o que estavan casados antes de llegar el caso de suceder, que ninguna cosa destas, ni otra que aleguen, no les ha de valer; y aun estando en la posesion, cometiendo algun delito por donde no puedan tener actos de Nobleza, o limpieza, los excluyo, y à sus descendencias, como si no fueran llamados, ni huvieran sucedido.

Item, con condicion, que todas las mugeres que sucedieren en este vínculo, no siendo casadas al tiempo de transferirse en ellas la posesion; y aviendose de casar, sean obligadas à casar con el descendiente, o pariente mio, que à la sazón huviere, que sea el mas propinquo à suceder en este vínculo, segun la orden de la sucesion, y llamamientos, que va hecha; y que estos grados de cer-

cania à la sucesion, han de ser preferidos con tal declaracion, que si con la sucessora estuvieren alguno, ò algunos en quarto grado de parentesco, ò tuvieren otro impedimento por donde no puedan casar sin dispensacion con ellos, aunque esten en mejor grado, no es mi animo, ni intencion obligar à que se casen; mas si ellos voluntariamente quisieren casarse, y ganaren dispensacion, se puedan casar, supuesto que prefieren à los demás; y con mis descendientes, y parientes, que no tengan parentesco, ni otro impedimento dispensable, se entienda la obligacion, en la forma que es declarada; con tal, que qualquiera que se ayude a casar con las dichas sucessoras, concurren en él las calidades de Nobleza, y limpieza, y requisitos, que se contienen en la condicion antes desta; y qualquiera que contraviniere à esta condicion, ò à la antecedente en todo, ò en alguna parte, no suceda en este vinculo, ni su descendencia; y declaro, que no es mi voluntad obligar à las sucessoras à que se casen queriendo ellas, pues viviendo en perpetua castidad no vayan contra esta condicion.

Item, con condicion, que todos los poseedores deste vinculo, assi varones, como hembras, y los que casaren con ellas, han de tener obligacion perpetuamente à llamarse de mi apellido de tal, despues del nombre, y primero, que otro ningun apellido, llamandose, y firmandose publicamente, y secretamente en actos judiciales, y extrajudiciales, sin poder usar de otro apellido primero, ni consentir se le llamen; y han de poner mis Armas, que son tales, en sus escudos, y edificios en primer lugar preheminentemente, en cuarteles altos derechos; y no haciendo lo assi, con vna vez que contravengan à todo, ò qualquier parte, los excluyo desta sucesion, y paffe al siguiente en grado, sin que les pueda excusar el tener otro, ò otros vinculos, ò mayorazgos de apellido, y Armas en primer lugar, pues por el mismo caso los excluyo, respecto de la incompatibilidad.

Item, con condicion, que los bienes deste vinculo, assi los señalados, como los que se agregaren por la legitimidad; y para el cumplimiento dellos, ò otros que adelante

se pertenezcan por qualesquier razon; ni tampoco los frutos dellos, por la vida del poseedor, no se han de poder perder, ni confiscar por ningun delito, que el poseedor, ò poseedores cometan, aunque sea de heregia, y crimen Læse Maiestatis humana, de qualesquier especie que sean, ni por el pecado nefando, incendiario, ni por otro alguno, en que por Leyes, y Pragmaticas destes Reynos se dispone, que los bienes de los que los cometieren se confiscuen en todo, ò parte; ò que por Leyes, y Pragmaticas, que adelante se hizieren, se condene en ellos; ni tampoco se pueda retener la renta deste vinculo por embargo, ni para pagar condenacion, que por dichos delitos se imponga al poseedor, ò poseedores, respecto que yo los llamo por el tiempo, que no pensaren cometer, ni cometeran dichos delitos, ò alguno dellos; y desde luego los excluyo, y he por excluidos tres dias antes que los cometan, ò intentaren cometer, como si no huvieran nacido en tal grado; que quanto huvieren poseido dichos bienes, y rentas deste vinculo, se entienda aver sido mera detencion, y ocupacion de hecho, porque el señorio, y propiedad se ha de entender aver estado, y residido en mi persona, representada en este vinculo, y la posesion averse transferido, ipso iure, en el inmediato sucessor, y por esto no es mi intencion excluir de la sucesion à los descendientes de los tales delinquentes, que no huvieren participado, y sido cómplices en el delito, y crimen, siendo tales los descendientes en quien no se derive la macula contraída por sus padres, y ascendientes; porque siendo lo contrario, tambien los excluyo.

Item, con condicion, que si alguno cometiere contra su padre, ò abuelo alguna de las cosas, porque conforme à derecho los puedan heredar, les doy tal facultad à los tales ascendientes, que los puedan desheredar de la sucesion en este vinculo, y passarla al siguiente en grado; con tal, que no se excluyan à sus descendientes legitimos de los excluidos; y la causa, ò causas de desheredacion, han de ser expresadas, y probadas por él, ò por el siguiente en grado; y esta privacion, y desheredacion

sea de tal efecto, como si yo los excluyera desta sucesion, porque desde luego los excluyo.

Item, con condicion, que en qualquier tiempo que los jueros, y censos, que dexo para esta fundacion, y lo que adelante por qualquier caso se le agregaren, se ayan de redimir, ningun poseedor deste vinculo, ni persona, por el nombrada, aunque sea por su cuenta, y riesgo, no han de poder recibir los principales, ni ser depositarios de ellos, porque estos se han de depositar con intervencion de la justicia en el Depositario general: y no lo aviendo, en la persona que la justicia, o la persona que hiziere la redencion nombrare por su cuenta, y riesgo, y con autoridad judicial se han de bolver a imponer, o emplear en bienes rayzes, con informacion de utilidad, y el poseedor sea obligado a hazer pregonar todos los dias la dicha imposicion, y empleo; y la que en otra forma se hiziere sea ninguna, y no pare perjuizio a esta fundacion.

Item, con condicion, que todos los poseedores deste vinculo, cada vno en su tiempo, ha de ser obligado quarenta dias despues de aver tomado la posesion, y hazer inventario juridico ante Escrivano, de los bienes de este vinculo, y de las escrituras, y instrumentos de la pertenencia, y legitimacion dellos, el qual se ha de escribir en Protocolo de escrituras, poniendo por principio, traslado autentico desta fundacion, para que en todo tiempo conste della, y no se puedan perder los papeles, y la memoria deste vinculo, y sus bienes: y para hazer el inventario, passados los quarenta dias, tengan termino otros nueve dias mas: y passados, y no lo aviendo hecho, excluyo al que no lo cumpliera, y passe esta sucesion al siguiente en grado, sin otra circunstancia mas, que no constar del inventario: y con los menores de veinte y cinco años, y mayores de catorze varones, y de doze hembras, sea el termino duplicado: y con los menores de dichas edades, se entiendan todos los terminos por seis meses: y passados, no lo aviendo cumplido, quedan excluidos desta sucesion.

Item, con condicion, que en cada año perpetuamente, para siempre jamás, los poseedores deste vinculo

tenen

tengan obligacion a que en el Colegio de la Compania de Jesus desta Villa, el primer dia de Pasqua de la Natividad de nuestro Señor Jesu Christo, se lea por vn Escrivano esta fundacion; y de lo contrario, passado este dia, incurra el poseedor en pena de cinquenta ducados por cada vn año, que se dexare de leer; y estos cinquenta ducados los aplico para que se gasten en el vestuario de la Sacristia de dicho Colegio de la Compania, y sea parte para pedirlo, y los cobre por via executiva.

Y porque la experiencia ha mostrado, que de no hazer deslindamiento de las posesiones, y apeo de las casas, por malicia, o descuido de los poseedores de los bienes vinculados, algunos que tienen posesiones al linde, suelen entrar en sus posesiones, o casas parte de los tales bienes, confundiendo las lindes, y señales con obras nuevas hechas de intento, y queriendo prevenir a este daño, les pongo por condicion a todos los sucesores en este vinculo, que en los mismos terminos, y en la forma, que se contiene en la condicion, que trata del inventario de bienes, y papeles, pidan se hagan los apeos, y deslindes de las posesiones por Labradores inteligentes, y del de las casas, por Maestros de Obras: y estos, demás del apeo, han de declarar el estado que ovieren las casas, y demás posesiones, respecto de que el sucesor, y cada vno en su tiempo, han de ser obligados a no menoscabarlos, y a lo menos dexarlos en el estado, y forma, que los entraron a poseer, y los daños, y menoscabos, que por su culpa, y falta de labor, y de reparo, tuvieren al tiempo de su muerte, o de la privacion desta sucesion, se han de cobrar de sus bienes, y hacienda, y de sus fiadores, con sola la declaracion de los apeadores, y deslindadores, y con ella el sucesor haga las dichas labores, y reparos: y todos los poseedores para esta seguridad, dentro de quarenta dias de como se les de la posesion judicial, o adquiran la civil, y natural, que se les transfiera por el ministerio de la Ley de Toro, han de ser obligados a dar fiador, lego, llano, y abonado, con hipoteca de bienes rayzes, con aprobacion de la Judicial del lugar adonde estuvieren la ma-

Q 2

yor

por parte de los bienes deste vínculo, ò que le diere la possession, de que cumplirán con esta condicion, y pagarán lo que fuere declarado es à su cargo de labrar, y reparar, y lo que por su culpa, y negligencia se menoscabare; y à cada sucesor se le haga cargo de lo que debió labrar, y reparar del tiempo de su antecesor; y para esto se entienda la dicha fiança, y hypotecas: y à los que no cumplieren en los terminos referidos, con hazer los apeos, y deslindes declarados, y dar dicha fiança, les excluyo desta sucession, y passe al siguiente en grado, además del interese, que contra ellos, y sus bienes ha de aver por las razones dichas.

Item, con condicion, que todos los que sucedieren en este vínculo, siendo varones, y los que casaren con las poseedoras, luego que entren à poseer, sean obligados à hazer pleyto omenage en manos de vn Cavallero Hijodalgo, segun fuero, y costumbre de España, de que guardarán, y cumplirán todas las condiciones, penas, posturas, y modos que vãn declarados en esta fundacion, y cada vna della de por sí; y que contraviniedo à ellas, ò parte, incurran en las penas de los que quebrantan pleyto omenage; y à que hagan el dicho pleyto omenage puedan ser apremiados, y en su defecto no se les ha de dar la possession, ò se les ha de suspender, esto demás de que inviolablemente se ha de cumplir lo contenido en esta fundacion.

Item, con condicion expresa deste vínculo, que todas las condiciones, y declaraciones desta fundacion, se han de cumplir, y executar inviolablemente, como fueran en su sentido literal, sin poderseles dar otra interpretacion, y declaracion, y que todo, y cada cosa se tenga por expresa condicion, y en esta, à mayor abundamiento, las doy por reperidas, sin que se pueda dezir, y alegar, que las dichas condiciones, y esta, ò qualquiera de ellas, fueron rigurosas, y penales, y puestas mas por co-minacion, que con animo, y voluntad determinada, y afectuosa de que se cumplan, y executen; porque mi voluntad es, que se guarden, cumplan, y executen, como en todas, y cada vna se contienen; y que en tanto grado

Item,

tengan fuerza, y execucion, que en qualquier caso, que se contravenga à dichas condiciones, ò qualquiera de ellas, en que por ellas, ò por delito, ò incapacidad aya de passar la sucession al siguiente en grado, ò ser excluida aun la descendencia de los poseedores, es mi voluntad, que à los siguientes en grado les competa, y tengan el remedio de tenura contra los mismos poseedores, y sus sucesores, y se ha de cumplir esta fundacion, y todo lo en ella declarado: y qualquiera que contra todo, ò parte fuere, por ninguna causa, razon, ò pretexto que sea, sea excluido, y yo le excluyo de esta sucession, y con las dichas condiciones hago esta fundacion, y vínculo, y agregadose à él la legitima de vno de mis tres hijos, en la forma que es declarado, sea firme, y perpetuo para siempre jamás: y no haziendose la agregacion de la legitima, sea ninguno, como sino se huviera hecho.

Por quanto yo tengo en la Iglesia de tal Ciudad vna Capilla, y en ella tengo sepultura, y me pertenece por tal titulo, es mi voluntad, que para que allí se haga bien por mi anima, y de mis padres, abuelos, y descendientes, se digan perpetuamente tantas Missas en cada año, y que mis descendientes, y los que serán declarados, tengan la Capilla, y los bienes, que para esto dexare señalados, por Patronato Real de legos; por lo qual, en la via, y forma, que conforme à derecho puedo, fundo el dicho Patronato Real de legos, sin que sus bienes se conviertan en espirituales; ni se le pueda à él, ni al Patrono repartir subsidio elcufado, ni otra cosa à que están sujetos los bienes, que no son desta calidad, y se juzgan por de Capellania: y desde luego señalo, y dexo por bienes de este Patronato tales possessiones, las quales perpetuamente, para siempre jamás, han de ser inenagenables, impartibles, è imprescriptibles, y han de estar siempre unidos, y vn solo poseedor tenga, y posea la dicha Capellania, y sepultura, y bienes: y nombro por mi primer Patron à Fulano, y à su descendencia legitima, assi varones, como hembras, prefiriendo el mayor al menor, y el varon à la hembra, aunque esta sea de mas edad: y despues de no aver quedado de esta descendencia varones, ni hembras,

su

suceda Fulano, y sus descendientes legitimos, varones, y hembras en la misma forma: y acabada esta descendencia, suceda la de Fulano en la misma forma, sin que por ningun caso pueda suceder persona, que no sea de legitimo matrimonio, nacido, ò legitimado por subsecuente matrimonio, y no legitimado de ninguna ilegiti-
 midad, aunque sea de naturales, por su Santidad, ò otro Prelado en su nombre, ni por su Magestad, ò el Príncipe heredero, à pedimento de parte, ò de propio motu: y acabadas las dichas descendencias, los bienes de este Patronato se vendan en publica almoneda, y todos se gasten en dezir Missas por mi anima; de mis padres, abuelos, y descendientes; la qual dicha venta, y distribucion de Missas se haga por el Prior, que al tiempo fuere de la dicha Iglesia; y los tales Patronos de dicha Capilla, sepultura, y bienes de esta fundacion, tengan obligacion, cada vno en su tiempo, à hazer dezir las dichas tantas Missas cada año, y dar de limosna tanto por cada vna; y lo demás que sobrare de la renta de dichos bienes, la han de aver para si, para reparar la Capilla, y dar los Ornamentos, que en ella se necesitaren para el servicio del Culto Divino: y nombro por primer Sacerdote, que diga las Missas, à Fulano: y despues de sus dias, los Patronos nombren perpetuamente Sacerdotes que las digan, atendiendo en los nombramientos, que sean de los parientes mios mas cercanos: y en defecto de no averlos, nombre otros, que sean los mas necesitados, todo à su arbitrio: y el nombramiento que vna vez hiziere, no se ha de poder revocar: y la dicha memoria de Missas se ha de escribir en el libro, ò tabla de memoria de Missas, para que se pueda tomar cuenta por qualquier Juez, à quien toque, para reconocer si se cumple, y dizen las Missas: Y los Patronos entre año han de ir socorriendo con la limosna de las Missas al Sacerdote, segun las fuere diziendo; y con el recibo de averlas dicho, y tomado la limosna, se cumpla en la cuenta, sin otro requisito: Y sea del cargo de el Patrono el dar dicha cuenta: Y por-
 que mi voluntad es, que dichos bienes de este Patronato perpetuamente permanezcan juntos, y en caso de faltar
 las

las descendencias llamadas, solo se puedan vender para Missas, como lo dexo dispuesto, prohibo para siempre, ò mientras llega el caso de faltar, dichas descendencias, su venta, enagenacion, y division permuta, aunque sea por utilidad conocida; y el poderse dichos bienes, ò parte, enagenar, arrendar de por vida, acensuar, obligar, è hipotecar expresa, ò tacitamente, ni en otra forma, ni modo, gravar, ni enagenar todos, ni parte, aunque se ganen Bulas de su Santidad, ò Cédulas, y Provisiones Reales de su Magestad, ò de el Príncipe heredero, ganadas à pedimento de parte, ò de propio motu, en tal grado, que el que las pidiere, ò intentare vsar de ellas, siendo dadas de propio motu, sea excluido: y Yo le excluyo de la sucession de este Patronato, como si fueran muertos, el, y sus descendientes, y como si no fueran nacidos: y quiero que sea, y se entienda esta fundacion tan firme, y cumplida tan inviolablemente, que en virtud de Bula, ò Breve de su Santidad, ò despacho de otro Prelado Eclesiastico, qualquiera que sea; aunque sea por im-
 petracion, ò por otra causa, ò por Juez Seglar, en virtud de Provisiones, ò Cédulas de su Magestad, por todos, ò qualquiera, se intentare tocarles la provision de dicha Capilla, ò la de los Sacerdotes, ò tener mano en la distribucion, ò cobrança de las rentas de este Patronato; ò se le repartiере subsidio escusado, ò otra cosa de las que tocan à las Capellanias, ò se fuere directa, ò indirectamente contra lo aqui dispuesto, ò contra parte dello, en tal caso, desde luego queda revocada esta fundacion, y el poseedor, y Patron, en cuyo tiempo sucediere, aya los bienes della por libres, y los pueda enagenar, sin tener obligacion à hazer dezir las Missas, ni otra alguna.

Mando à Fulano, mi hijo legitimo, Religioso profes-
 so de la Orden de nuestro Padre Santo Domingo, la renta, y usufructo de unas casas, que yo tengo en tal parte, para que la goze por todos los dias de su vida, para remedio de las necesidades, à que el Convento no le acude: y luego que muera el dicho mi hijo, cesse este usufructo, y quede vnido à la propiedad, que ha de bol-
 ver, y es de mis herederos: y si el Convento no permitie-

tiere, que el dicho mi hijo administre dicho usufructo, arrendando las casas, y cobrando para sí su renta, y en ella, ó parte le pusiere impedimento, ó se entrometiere á querer arrendar, ó cobrar, luego que qualquiera de estos casos suceda, cesse; y revoco este legado, como si mi hijo fuera muerto, y mis herederos dispongan de la propiedad, y usufructo libremente.

Mando de limosna para la fabrica de la Iglesia del Convento de nuestro Padre San Francisco de Recoletos desta Villa, tanta cantidad, la qual se entregue al Sindico, para que de su poder se vaya gastando en este efecto.

Por quanto yo tengo vna huerta de arboleda, y olivar en tal parte, y pago cerca del Convento de nuestro Padre San Francisco, y los Religiosos padecen grandes necesidades de todas las cosas, que esta huerta produce; y respecto que el su instituto no pueden tener bienes, ni propiedad en cosa, mando la propiedad de dicha huerta, arboleda, y olivar, y todo lo que en ella se incluye á la Silla Apostolica, y durante el tiempo que nuestro muy Santo Padre, que oy gobierna la Santa Iglesia Romana, y los que por tiempo fueren tuvieren voluntad, goze del uso, y aprovechamiento de los frutos, que diere dicha huerta, el dicho Convento de limosna.

Mando, que el memorial, ó memoriales, que parecieren firmados de mi nombre, aunque sean despues de mi muerte exhibidos: y no pudiendolos yo firmar, estando firmados del Padre Pedro Ignacio, Religioso Sacerdote de la Compania de Jesus, residente en su Colegio, sin necesitar de prueba, ni otro requisito, ni juramento, valgan, y se cumplan, y executen, como parte de este testamento, y como si en él lo en ellos contenido fuera expreßado, y declarado.

Nombro, y señalo por mis testamentarios, para que cumplan este mi testamento, y legados, en él contenidos, á Fulano, Fulano, y Fulano mis tres hijos, y Fulano mi hermano, á los quales, y á cada vno de por sí in solidum, doy poder cumplido para que entren en mis bienes, y de ellos, así muebles, y semovientes, como rayzes,

ju-

judicial, ó extrajudicialmente, vendan la parte que baste, en almoneda, ó fuera della; y cumplan este testamento, mandas, y legados; y les encargo las conciencias, y prorrogo este poder por el tiempo que fuere menester, despues de pasado el año de albaceazgo.

Instituyo por mis vniversales herederos, de todos mis bienes, y hazienda, rayzes, muebles, y semovientes, titulos, derechos, y acciones, á Fulano, Fulano, y Fulano mis tres hijos legitimos, y de Fulana mi muger legitima, con la calidad de mejora vinculada de tercio, en el que de ellos por la orden declarada concurriere la acceptacion, y agregate á ella su legitima paterna, y con la mejora de quinto en mi hijo natural; y no liano á esta herencia al dicho mi hijo Religioso, porque quando professò, renunciò en mí sus legitimas, con licencia de su Convento, revoco, anulo, y doy por ningunos, y de ningun valor, y efecto, todos, y qualesquier testamentos, poderes para testar, codicilos, y otras disposiciones, que antes desta aya hecho, y otorgado, por escrito, ó de palabra, ante Escrivano, y testigos, ó en otra qualesquier forma, porque todos quiero que no valgan, ni hagan fee en juyzio, ni fuera del, y se tengan por rotos, y cancelados, como si no se huvieran hecho, salvo este testamento, que agora otorgo, que es mi vltima, y determinada voluntad, en la via, y forma, que aya lugar de derecho, ante el presente Escrivano, y testigos desta carta, que han sido llamados, y rogados para ello, en tal parte, dia, á tal hora, mes, y año, siendo testigos F. F. y F. vezinos desta Villa: y yo el Escrivano doy fee, que conozco al otorgante, que lo firma de su nombre.

Diferentes Clausulas de Testamentos.

Por quanto Fulano fundò vna Capellania Colativa en tal Iglesia, y la dotò de diferentes bienes, con las obligaciones, condiciones, y llamamientos, que se contienen en la escritura de fundacion, que passò ante Fulano, Escrivano, en tal dia, mes, y año, de la qual al

R

pre-

presente es Capellan Fulano, y en la via, y forma que aya lugar de derecho, agrego para bienes, y mas aumento del dote de dicha Capellania, tales posesiones, con cargo, que el Capellan, que es, o fuere perpetuamente, para siempre jamás, diga por mi anima, demas de las Missas, que por la dicha fundacion tiene obligacion a dezir, Missas rezadas cada año en tales dias; y las dichas posesiones se tengan por bienes de dicha Capellania, sin que por ningun tiempo se puedan vender, trocar, empeñar, cambiar, acensuar, ni en otra ninguna forma gravar, ni enagenar en todos, ni parte, aunque sea por notoria utilidad; y que estos bienes anden juntos con los de la dicha fundacion, y los Capellanes gozen sus frutos por limosna de los sufragios; y esta agregacion hago con las mismas calidades, condiciones, llamamientos de Capellanes, Patronos, y demás posturas, y penas contenidas en la dicha fundacion, que he aqui por repetidas, como sabidor que dellas soy; y el Señor Arçobispo su Vicario, o Visitador, se sirvan, que esta agregacion sea escrita en los libros de Visita de Capellanias, para la quenta que desta nueva obligacion de Missas se debe tener, y manden se tenga, y sus bienes della por tan inclusa en la dicha Capellania, como si en la primera fundacion se huviera hecho.

Por quanto F. y F. mis hijos, el vno dellos es de ocho años, y el otro de nueve, en la via, y forma, que aya lugar de derecho, los instituyo por mis universales herederos, y los substituyo el vno al otro, para que del que muriere en edad pupilar, sea el otro su heredero en todos sus bienes, titulos, derechos, y acciones; y asimismo, para que de qualquiera dellos, que no quisiere, o no pudiere ser mi heredero, lo sea el otro, y les hago substituciones, breviloqua, y vulgar, sin limitacion de termino, y subsistan las vulgares, aunque sea passada la edad pupilar.

A F. y F. mis hijos, de edad de onze, y diez años, los substituyo el vno al otro en todos sus bienes, titulos, derechos, y acciones, por via de substitucion breviloqua, para que del que muriere en la edad pupilar, sea el otro su

su heredero; y para que de qualquiera que muriere, aunque sea dentro, o fuera, que no quisiere, o no pudiere ser mi heredero, sea mi heredero el otro; y de qualquiera de los dichos mis hijos que muera el ultimo, siendo en la edad pupilar, sea su heredero Fulano mi amigo; y tambien sea heredero de ambos, si murieren en la edad pupilar ambos a vn tiempo, sin saberse qual murió primero; y si al tiempo de mi muerte los dichos mis dos hijos fueren difuntos, o no quisiere, o no pudieren ser mis herederos, instituyo por mi heredero al dicho Fulano mi amigo, a todos los quales instituyo, y substituyo en la via, y forma, que aya lugar de derecho.

Instituyo por mis herederos a F.F. y F. mis tres hijos, que los dos dellos son de diez y seis, y diez y siete años, y el otro de ocho años; y en la via, y forma que aya lugar de derecho, mando, que si el dicho mi hijo de ocho años muriere en la edad pupilar, sea su heredero en todos sus bienes, titulos, derechos, y acciones F. mi amigo, sin que mis dos hijos, ni su madre puedan heredar, ni hereden cosa alguna del, y le otorgo substitucion pupilar, en la via, y forma que aya lugar de derecho; y si al tiempo de mi muerte fueren muertos todos mis hijos, sea mi vniversal heredero el dicho F. mi amigo; y si este fuere muerto, sea mi heredero Fulano; y si fuere muerto, lo sean sus hijos, y descendientes legitimos de legitimo matrimonio nacidos, o legitimados por subseguente matrimonio, y no legitimados en otra forma; y estos sucedan por cabeças, haziendose tantas partes como fueren los hijos, y descendientes del dicho Fulano.

Yo tengo vn hijo, llamado F. de edad de treinta años, que es incapaz, y sin entendimiento, al qual establezco, e instituyo por mi vniversal heredero; y si el dicho mi hijo muriere en la locura, o incapacidad en que ahora está, de forma, que no pueda hazer testamento en la via que aya lugar de derecho, instituyo por su vniversal heredero a Fulano, extraño, porque el dicho mi hijo no tiene descendientes, ni ascendientes, ni hermanos; y si el dicho mi hijo fuere muerto al tiempo de mi fallecimiento, sea mi vniversal heredero el dicho Fulano.

Por quanto yo no tengo descendientes, ni ascendientes, establezco por mi vniversal heredero à Fulano, en todos mis bienes, títulos, derechos, y acciones: y si este fuere muerto, ò no quisiere, ò no pudiere ser mi heredero, en qualquiera de estos casos, sin que lo embarace averse llamado heredero el dicho Fulano antes de mi muerte, lo sea Fulano; y desta forma se puede ir discutiendo hasta el numero que gustare el testador.

Fulano mi hijo, de edad de doze años, me ha hecho tal agravio, ò deshonra, porque conforme à derecho le puedo desheredar; por lo qual, usando deste remedio por dicha razon, le desheredo de mis bienes, y hacienda, títulos, derechos, y acciones, que tengo, y tuviere, para que no pueda suceder en cosa alguna de ellos, como si no hubiera nacido; y por esta causa no lo he de instituir, ni llamar por heredero, sin que por ello sea visto causarse pretericion; y instituyo por mi heredero de todos mis bienes, y hacienda, títulos, derechos, y acciones à F. y por quanto mi hijo, que assi desheredo, està dentro de la edad pupilar, y conforme à derecho le puedo dar sustituto pupilarmente, mando, que si muriere dentro de la edad pupilar, sea su heredero en todos sus bienes, títulos, derechos, y acciones, que tuviere al tiempo de su muerte, el dicho F. sin que se entienda esta sustitucion pupilar en cosa de mis bienes, respecto de llevarlo desheredado dellos: *Y aunque aya otros hermanos, ò madre, puede sustituir pupilarmente à este desheredado en un extraño; mas no se puede poner condicion, ni gravamen al sustituto en este genero de herencia del hijo desheredado.*

Por quanto no tengo descendientes, ni ascendientes, instituyo por mi vniversal heredero à F. y mandò, que despues de su muerte, ò dentro de tanto tiempo, se entregue esta herencia, ò tal parte della à F. quien la ha de aver, y puede excluir al instituydo de sacar la quarta Falcidia, y la Trebelianica, que es el quarto de la herencia, ò señalarse por ella alguna parte: y por codicilo tambien se puede nombrar el sustituto, declarando, que el heredero del testamento le entregue, y restituya la herencia, ò parte, ò legado.

Por quanto me hallo en servicio de su Magestad, en el Exercito, instituyo por mi heredero à mi hijo, de diez años: y en qualquier tiempo que muera, aunque sea fuera de la edad pupilar, nombro por su heredero à Fulano: *En este caso, muriendo en la edad pupilar el sustituto, avrà la herencia enteramente del menor, y su madre no avrà cosa alguna de ella: y si muriere el hijo fuera de la edad pupilar, le toca à la madre la tertia parte de la herencia del menor; y las sepulturas del linage, y las dos tercias partes de la herencia, le tocan al sustituto: y si el que haze esta sustitucion no fuere Soldado, y dixere: Instituyo à mi hijo, que està en la edad pupilar, por mi heredero; y en qualquier tiempo que muera sin hijos, sea su heredero Fulano: en tal caso, muriendo fuera de la edad pupilar el hijo sin succion, avrà la madre la tertia parte de la herencia, y sus sepulturas del linage, y el sustituto las dos tercias partes de la hacienda de mano de su madre: y en muriendo en la edad pupilar, toda la hacienda es del sustituto.*

Agrego al vinculo, ò mayorazgo, que fundò Fulano, que posee Fulano, tales posesiones, las quales incorporo à el por vinculadas perpetuamente, que andén juntas con los demás bienes del tal vinculo, y en los poseedores del, debaxo de los llamamientos, condiciones, y modos, que en la fundacion se contiene, que he aqui por exprestadas, y sean impartibles, inenagenables, ò imprescriptibles, y se tengan por tan incluidos en el dicho vinculo, y sujetos à sus condiciones, como si en su fundacion fueran exprestados, ò incorporados.

Mi voluntad es, de dotar de azeite vna lampara, que està en tal Convento de Santo Domingo, para que perpetuamente permanezca encendida, para lo qual consignò tal posesion de mi hacienda, para que esta obligacion subsista en ella por carga real perpetua; y qualquiera de mis herederos la ha de aver, con obligacion de dar en cada vn año al Convento tantos reales al principio de cada año, vno siempre adelantado, y el Convento sea parte para executar por ello, obligandose, con licencia de su Provincial, à cumplir esta obligacion con esta cantidad, aunque valga mucho el azeite; porque aunque

volga poco, no ha de restituir cosa alguna de lo que pudiese sobrar; y con el cargo de esta obligacion, y gravamen, palse à poder de qualesquier tercero en quien se pueda executar por ello perpetuamente.

Mando al Convento de San Juan de Dios desta Villa, vna haza de tantas fanegas de tierra en tal sitio, termino, y linderos, con obligacion, y cargo, que el Convento haga dezir por mi anima, y de mis padres, tantas Missas cada año, en tales dias perpetuamente; y que aya de hacer, que perpetuamente de noche, y de dia arda tal lampara, que està en la Capilla Mayor de el Convento, poniendo todo el azeyte, que se pueda gastar: y si faltare à esta obligacion, ò vn solo dia dexare de arder la lampara, pierda el Convento este legado, y lo aya tal Convento, con cargo de vna fiesta en tal forma cada año; y baste testimonio de qualquier Escrivano, donde conste, que vn dia dexò de arder la lampara, para que assi se execute sin otra prueba; y la haza, por esta razon, ha de ser perpetuamente inenagenable, para que esta obligacion subsista sobre ella, como carga real, en todo el tiempo que toca al Convento de San Juan de Dios; porque en lo que mira à la obligacion de lo contenido à quien ha de passar, baste se obligue al cumplimiento con licencia de su Provincial.

Otorgamiento de testamento cerrado.

EN tal parte, dia, mes, y año, y hora, en tal casa, F. estando enfermo, ò sano, y en su juyzio, y entendimiento, me entregò este volumen de papel cerrado, y sellado, en el qual dixo, y otorgò, que estava escrito su testamento, y vltima voluntad, y que en el dexa señalado entierro, albaceas, y herederos, y revoca otros testamentos, cobdillos, poderes para testar, y otras disposiciones, que antes aya hecho por escrito, ò de palabra, y quiere que no se abra hasta que conste de su muerte, y entonces sea con la solemnidad de derecho; y lo firmò el otorgante, à quien yo el Escrivano doy fee, que co-

noz-

nozco, siendo testigos siete, todos vezinos desta Villa, que lo firmaron los que supieron: y por los que no, vn testigo. Demàs de la firma del otorgante, han de firmar los testigos que supieren; y por los que no supieren firmar, firme vn testigo tantas firmas como son los que no saben, diziendo en cada vna, que se echa por otro: Por Fulano, Fulano; desuerte, que sean ocho firmas, y mas el signo, y firma del Escrivano.

Como se abre el Testamento cerrado.

EN tal parte, en tal dia, mes, y año, ante Fulano Juez, pareció Fulano, y dixo: Que Fulano, otorgò su testamento cerrado ante F. Escrivano, tal dia: y porque el otorgante es muerto, y juzga le instituyò por albacea, heredero, ò legatario, presenta el tal testamento; y pide, que avida informacion de la muerte, y del otorgamiento, lo mande abrir, y publicar, y jurò en forma, no es de malicia; y el dicho Juez hubo por presentado el testamento, y visto que està cerrado, y sellado, y que no està roto, ni cancelado, de que yo el Escrivano doy fee, mandò se dè la informacion que se ofrece, y que los testigos instrumentales depongan de su otorgamiento, y reconozcan sus firmas, y lo firmò.

En el dicho dia, mes, y año, el dicho Juez mandò parecer ante si à Fulano, de el qual recibì juramento à Dios, y à vna Cruz en forma de derecho, y so cargo de el, prometì de dezir verdad en lo que le fuere preguntado: y aviendole sido leído el pedimento, y mostrado el testamento, dixo, que conociò à F. y sabe, que es muerto, porque lo ha visto; y que tal dia otorgò su testamento ante F. Escrivano, presente este testigo, y los demàs que en el se mencionan: y que quando se otorgò estava el otorgante capáz para poderlo otorgar, y reconocer su firma, que està con las demàs, en la cubierta del testamento donde se escribiò su otorgamiento; y esto es la verdad por su juramento, y lo firmò, y que es de edad de tantos años.

En

En esta forma se han de poner los dichos de los demás testigos; y del que no supiere firmar, que diga solo de la muerte, y de como se otorgó: y siendo la mayor parte de los testigos, constando de diligencias, que no pueden los demás ser avidos, se mandó abrir; y el dicho Juez cortó los hilos con que está cosido, todo en presencia del Escrivano, y testigos, y delante de ellos, sin que lo pierdan de vista, lo lea para sí: y no teniendo inconveniente, mandalo lea el Escrivano en publico, y se lee publicamente delante de los testigos, y el Juez; y este manda se ponga en la nota de escrituras, y que se den traslados, y à todo interpone su autoridad.

Practica de Cobdicilos.

Cobdicilo es vna escritura breve, que se puede hazer despues de hechos los testamentos, ò antes, y se tienen por parte de testamento, y en él se puede hazer mandas, y crecerlas, ò menguarlas, ò quitarlas del todo, assi las del testamento, como de otros cobdicilos, y hazer otras de nuevo; y lo pueden otorgar todos los à quien no es prohibido el testar, y han de tener la misma edad, y calidades. En el cobdicilo no se puede instituir heredero, ni mudar el que vna vez fuè instituido en el testamento, aunque sea diziendo, para en caso de morir el que en él se instituyó: y siendo el heredero nombrado sin condicion, ni calidad, despues por cobdicilo, no se puede poner condicion; aunque en el cobdicilo no se puede nombrar heredero directamente, indirectamente se puede nombrar; y es en caso de dezir en el testamento: Instituyo por mi heredero al que nombrare, y señalar en mi cobdicilo, porque despues, nombrandolo en él, valdrá; y esto es, porque en el testamento dixo, que lo haria assi; y aun si dixesse en el testamento: Instituyo à Fulano por mi heredero en aquella parte que señalar en mi cobdicilo, y en él no señalasse cosa alguna, ò no hiziesse cobdicilo, en tal caso será heredero de todos los bienes de el testador, que no dexasse man-

mandados à otras personas: y si fueren dos herederos nombrados en esta forma, avrán la herencia de por mitad: mas si el testador escribiesse en el cobdicilo alguna parte señalada, será heredero en ella aquel, ò aquellos à quien la señalaré, y no en mas. Y en el cobdicilo se puede hazer sustitucion fideicomissaria, que es rogando, ò mandando el testador à su heredero, que de toda la herencia, ò parte, ò legado à otra persona, porque será obligado hazerlo en la forma, ò al tiempo que se le ordenare; y le pertenece al heredero, en este caso de fideicomisso, la quarta parte de la hazienda, que es llamada Trebelianica; mas en el cobdicilo no se pueden hazer las sustituciones pupilar, breviloqua, compendiosa, ò vulgar, ni la exemplar, porque estas cinco son para instituir nuevos herederos, que son los sustitutos. El cobdicilo no se revoca por el nacimiento del hijo, el testamento sí.

Los cobdicilos se pueden hazer por escrito, ò de palabra ante testigos, cuyo numero, y calidad de ellos se dize en el Parrafo de testigos de esta Practica, y se pueden hazer publicos, ò cerrados, aunque los cobdicilos cerrados sean sobre testamentos abiertos, ò por el contrario; y por los cobdicilos no se pueden revocar los testamentos; ni los cobdicilos se revocan vnos por hazer despues otros, sino es exprestandose por el otorgante; y assi, aunque sean muchos, todos han de valer, excepto en lo que se opusieren, ò enmendaren.

Escritura de Cobdicilo.

Sean quantos vieren esta escritura de cobdicilo, como yo Fulano, vezino, y natural de tal parte, digo, que otorgué mi testamento ante Fulano, Escrivano, en esta Villa à veinte de Junio deste año, y aora, usando por esta escritura del derecho de poder añadir, y quitar de lo en él dispuesto, otorgo, por via de cobdicilo, que se guarde de lo siguiente.

En mi testamento mandé las casas de mi morada à Fulano en propiedad; y aora es mi voluntad, que la dicha man-

643
1244
1245
5232

da solo se entienda en usufructo, de las quales goze por los dias de su vida; y despues de ellos vengán en propiedad à F. y en lo que es contrario à este el dicho legado del testamento, lo revoco.

Por quanto en mi testamento mandè à Fulano tal viña, aora mando, que no la aya, y revoco en todo el dicho legado.

En mi testamento mandè tal possession à Fulano, y despues en vn cobdicio, que otorguè tal dia ante Fulano, Escriuano, la mandè à Fulano, sin hazer mencion de la manda del testamento, y cobdicio; ayan la dicha heredad, cada vno la mitad de ella; de suerte, que si el vno muriere antes que yo, no se le acrezca su parte al otro, sino es à mi heredero.

Mando à Fulano mi hermano seis fanegas de tierra, que tengo en el termino desta Villa, en tal sitio, y linderos; y si mi hermano muriere antes que yo, todavia sucedan en este legado sus hijos legitimos, ò el que dellos à la fazon fuere vivo, sin que puedan con ellos suceder los nietos tampoco, aun en caso de no dexar hijos; mas su hijo, aunque sea posthumo en el vientre de su madre, suceda por si solo, ò con los demás sus hermanos, si los huviere.

Por quanto en mi testamento institui por mi heredero universal à F. es mi voluntad, y mando, que toda la hazienda, que quedare por mi muerte, assi bienes muebles semovientes, como rayzes, titulos, derechos, y acciones, la goze el dicho instituido por tiempo de quatro años, contados desde el dia de mi muerte; y despues dellos la entregue à F. en propiedad, junto con el usufructo; y si esto fuere à la fazon muerto, se le entregue à sus hijos, y descendientes legitimos, para que la ayan para si in stirpe, y no in capita, representando cada vno la persona por quien huviere de suceder; y el dicho instituido goze solo los frutos de dicha hazienda en los quatro años referidos, sin tener accion à pedir la quarta Trebelianica, porque expressamente lo excluyo della.

Y todo lo demás, que no es contrario à este cobdicio, el dicho testamento, y cobdicio citado, quiero que se

se guarden, cumplan, y executen, junto con este, en la via, y forma, que aya lugar de derecho; y lo otorguè assi en tal parte, en tal dia, &c.

Practica de Poderes para testar.

Todos los que pueden hazer testamento, y à los que no les es prohibido, pueden dar poder para testar, y sera bien, que no se de à persona à quien sea prohibido el hazer testamento, por escusar dudas, que pues por si no le pueden hazer, no lo harán bien por otro; y en el poder han de intervenir las solemnidades de Escriuano, y testigos, que en los testamentos, y de otra forma no serán validos.

2. No es de esencia, que los que dā poder para testar esten indispueltos, de suerte, que no puedan hazer su testamento, pues por enfermedad, y por no quererlo hazer, lo pueden cometer à otro; y no obstante, es buen estilo el dezir, que por no hallarle en disposicion lo comete. Si el que dà el poder tuviere antes hecho testamento, para que quede revocado, conviene en el poder nombrar heredero, respecto de que vna voluntad se revoca con otra acabada. Y el Proemio del titulo 3. partida 6. dize, que el nombramiento de heredero, es fundamento, y rayz del testamento; y la ley 8. titulo 1. partida 6. dize, que el testamento se revoca, haziendo otro acabado, y diziendo, se revoca el que antes estava fecho; y assi en los poderes son convenientes, y esenciales estas dos clausulas de heredero, y revocacion; porque no siendo de esta forma, no quedará revogado el testamento, que antes tuviere hecho; y no por esto es mi animo el querer introducir se omitan las clausulas de sepultura, y albaceas, supuesto que por estilo antiguo estan introducidas. Y en la ley 103. tit. 18. part. 3. se haze mencion de estas dos clausulas de sepultura, y albaceas. Y aunque por la ley 32. de Toro se dispone, que si en el poder no se nombrasse heredero, que el comissario pague deudas, y satisfaga las demás cosas del descargo de la conciencia,

cia, distribuyendo el quinto, y que el resto venga à los parientes abintestato: y no aviendo parientes, que el comissario, dexandole à la muger del que le diò el poder lo que conforme à derecho le pertenezca, disponga de todos los bienes por causas pias: Se advierte, que no teniendo el testador descendientes, podrá dar facultad para que gaste mas del quinto hasta el tercio, teniendo ascendientes: y no teniendo descendientes, ni ascendientes, puede dar facultad para que gaste todo lo que al testador le pareciere. Y por regla general se debe tener, que no exprestandose en el poder lo que ha de distribuirse, entiendo solo el quinto despues de pagadas las deudas, y cargos de servicios del testador, segun la ley 11. r. 4. l. 5. Recopilacion.

L. 5. tit. 4.
lib. 5. Rec.
Siguenc. li.
2. r. 1. n. 28.
y 33.

3 El comissario no puede por virtud del poder hazer heredero, ni mejora de tercio, ni de quinto, ni de heredar à ninguno de los hijos, ni descendientes del testador, ni substituirlos vulgar, pupilar, ni exemplarmente, ni otro ningun genero de substitucion; ni tampoco dar tutor à ninguno de los hijos, y descendientes, salvo si el que le diò el poder para hazer testamento especialmente, se lo diò para hazer alguna de las cosas referidas: en esta manera el poder para hazer heredero, nombrando, le el que dà el poder por su nombre; y en quanto à las otras cosas, señalando para que le dà el poder: y assi el comissario podrá hazer lo que se le comete, y no mas; y no será inconveniente, que se dà el poder al mismo à quien se instituye por heredero; y se podrá dudar, si el que dà el poder dixesse: Mejoro en el tercio, y quinto à vno de mis hijos, el que el comissario, à quien se le dexò comunicado, señalar, y nombrare, en que reluelve Siguença, citando à Azebedo sobre la ley 5. tit. 4. lib. 5. Recopilacion, que el comissario podrá señalar tal hijo; mas el Escriuano está advertido de dezir à los testadores, digan los nombres de los mejorados, por escusar dudas, y pleytos.

L. 7. y 10. r.
lib. 5. Rec.

4 El comissario, para hazer el testamento que se le cometiò, no tiene mas termino, estan lo en el lugar donde se otorgò el poder, que quatro meses; mas si al tiem-

po del otorgamiento estava ausente, pero dentro de estos Reynos, seis meses: y si estava fuera de estos Reynos, vn año, y se cuenta desde la muerte del que diò el poder: y passados estos terminos, no puede hazer el testamento, aunque alegue no vino à su noticia, y los bienes pertenecen à quien los avia de heredar abintestato, y lo que el que diò el poder señalò, como la persona del heredero à otra qualquier cosa, que especialmente mandò hazer al comissario, es auida por hecha, como si el comissario la hiziera, no obstante que no vfe del poder por no saberlo, ò no poder, ò no querer, ò porque murió antes de cumplir el termino: y en caso de suceder abintestato, siendo los herederos transversales, son obligados à disponer la quinta parte de los bienes por el anima del testador: y passado el dicho año, las Justicias le puedan apremiar à ello, y qualquiera del Pueblo es parte para demandarlo; y la ley 10. r. 4. lib. 5. de la Recopilacion, habla en caso de ne aver hecho heredero el que diò el poder.

5 Quando el testador nombrada, y señaladamente hizo heredero, y fecho diò poder à otro para que acabasse su testamento, el comissario no puede mandar, despues de pagadas las deudas, y cargos del servicio del testador, mas de la quinta parte de sus bienes: y si mas mandare, no vale, sino es que el testador especialmente le diò poder para mas: y si lo dos, ò mas comissarios; si alguno, ò algunos requeridos no quisieren, ò no pudieren usar del poder, ò se murieren, el poder queda por entero al otro, u otros, que quisieren, y pudieren usar del poder: y en caso que los comissarios discordaren, se ha de cumplir lo que mandare la mayor parte: y en caso que no aya mayor parte, y fue en discordes, son obligados à elegir por terceros al Corregidor, Asistente, Governador, ò Alcalde Mayor del Lugar de donde fuere el testador: y si no huviere Corregidor, Asistente, Governador, ni Alcalde Mayor, elijan vn Alcalde Ordinario del dicho Lugar por tercero: y si muchos Alcaldes Ordinarios huviere, y no se concertaren los comissarios qual ha de ser, en tal caso echen suertes; y el Alcalde, à

L. 11. y 12.
tit. 4. lib. 5.
Recop.

quien tocare la suerte, se junte con ellos: y lo que la mayor parte declarare, esto se ha de executar.

L. 3. t. 6. li.

5. Recop.

L. 3. t. 4. lib.

5. Recop.

6 Aunque el padre, y la madre, y abuelos puedan en vida, o al tiempo de su muerte señalar en cierta cosa, o parte de su hazienda el tercio, y quinto de mejora, esta facultad no la pueden cometer a otra persona para que señale tercio, y quinto. Y el condenado a muerte civil, o natural, en la misma forma que puede testar, puede tambien dar poder a otra persona para que haga por el su testamento.

L. 8. 9. t. 4.

ll. 5. Rec.

7 El comissario, por virtud del poder que tuviere para hazer testamento, no puede revocar el testamento, que el testador tenia antes hecho, en todo, ni parte, salvo si el testador le dió poder especial para ello. Y despues de aver hecho el comissario el testamento en virtud del poder, no lo puede revocar, ni hazer cobdillo, aunque sea ad pias causas, aunque reserve en si el poder para lo revocar, o para añadir, o menguar, o hazer declaracion.

Escritura de poder para hazer Testamento.

IN Dei nomine, amen. Sepan quantos esta escritura de poder vieren, como yo Fulano, hijo legitimo de Fulano, y de Fulana, su legitima muger, vezinos, y naturales desta Villa, de donde yo lo soy, a tal Parroquia, estando enfermo del cuerpo, y sano de la voluntad, creyendo en el Mysterio de la Santissima Trinidad, y todo lo demás que cree, y confiesa, predica, y enseña la Santa Iglesia Catolica Romana, en cuya Fè he vivido, y he de vivir, y morir; y porque quiero hazer mi testamento, y respecto de mi achaque lo he comunicado, para que lo haga por mi, a Fulano, al qual otorgo poder cumplido, el que de derecho se requiere, para que por mi haga, y disponga mi testamento, assi en vida, como despues de mi muerte, no obstante, que sean passados los terminos, que las leyes destos Reynos le conceden, declarando, y mandando pagar mis deudas, y demás cosas del

del descargo de mi conciencia, haziendo las mandas, legados, y declaraciones, y señalamiento de sufragios, que le tengo comunicado, no obstante que aqui no van declarados; y valgan como si hiziera especial mencion: y demás dello, mando, que mi cuerpo sea sepultado en tal Iglesia, y que sean mis albaceas F. y F. a los quales, y a cada vno in solidum, doy poder para el cumplimiento de mi testamento, y les prorrogo el año del albaceazgo; y instituyo por mis vniversales herederos a F. y F. mis hijos legitimos, y de Fulana, mi legitima muger, que ya es difunta, llevando de ventaja, y mejora el tercio, y remanente del quinto de todos mis bienes, rayzes, muebles, y semovientes, titulos, derechos, y acciones, que me pertenezcan F. mi hijo, al qual mejoro en dicho tercio, y quinto, y se lo señalo en tales bienes rayzes, para que de ellos se le pague, o en la parte que de ellos bastare, siendo de mayor valor que dicha mejora; y en tal caso es mi voluntad, que se le apliquen a esta mejora tales, y tales posesiones de las referidas, y lo que sobrare dellas sea de tal posesion: y en caso que dichos bienes no basten a pagar la mejora de tercio, y quinto, se cumpla con tales bienes; y por ser los dichos mis dos hijos de edad de ocho, y nueve años, nombro por tutor, y educador de sus personas, y bienes a Fulano, a quien relevo de fianças, por la satisfacion que del tengo; y a los dichos mis hijos los instituyo, y sosituyo yo por heredero el vno del otro, en tal forma, que de qualquiera de los dichos mis dos hijos que muriere en la edad pupilar, o no pudiere, o no quisiere ser mi heredero, sea su heredero en todos sus bienes, titulos, derechos, acciones, sin reserva de cosa alguna el otro hermano; y si este muriere en la edad pupilar, o en caso de morir ambos en dicha edad a vn mismo tiempo, que no se pueda distinguir qual murió primero, sea heredero de ambos, o qualquiera dellos en todos sus bienes F. y si este en la sazón fuere muerto, sea heredero de los dichos mis hijos, o qualquiera dellos F. y si ambos los dichos mis hijos murieren antes que yo, o no quisieren, o no pudieren ser mis herederos, sea mi heredero el dicho F. y si este a la sazón fuere muerto,

sealo F. à todos los quales substituyo breviloqua, pupilar, y vulgarmente, en la via, y forma, que de derecho aya lugar, y revoco, y anulo, y doy por ningunos, y de ningun valor, y efecto qualesquier testamentos, cobdillos, poderes para testar, y otras qualesquiera disposiciones, que tengo hechas, que todas, ni alguna dellas no quiero que valgan, ni hagan fee, como si no se huvieran otorgado, que solo quiero, que esta disposicion, y la que el dicho F. hiziere en virtud deste poder, valga como mi testamento, y ultima voluntad; para todo lo qual, y lo dependiente, le doy poder sin limitacion: y caso que por qualquier accidente no haga el dicho testamento, por muerte, u por no querer, o no poder, o por otra razon, valga lo aqui exprellado, como mi testamento, y testimonio de mi ultima voluntad, que otorgo ante el Escrivano, y los testigos, que han sido llamados, y por mi rogados; en la Villa de, en tantos de tal mes, à tal hora, año de; siendo testigos, &c; Y lo firmò el otorgante, à quien yo el Escrivano doy fee conoze.

Escritura de testamento en virtud de poder.

EN tal parte, à tantos de tal mes, y año, ante mi el Escrivano, y testigos, pareció Fulano, vezino desta Villa, à quien doy fee, que conozco, y dixo, que F. le otorgò poder para que por el hiziesse su testamento, que pasó ante Fulano, Escrivano, tal dia; y porque el tal otorgante es muerto, y pasó desta presente vida tal dia, quiere cumplir, con lo que le dexò ordenado: y para mas justificacion, pide à mi el presente Escrivano incorporar en esta escritura el dicho poder, que es como se sigue.

Aqui el Poder.

Y en virtud del dicho poder, y acetandolo, y del usando, en nombre del dicho F. otorgò, que haze su testamento en la forma siguiente,

Que

Que el dicho F. se mandò enterrar en tal Iglesia donde està sepultado, y le comunicò, que su entierro fuesse solemne, con tal acompañamiento, todo lo qual se ha executado; y manda, que se digan por su anima tantas Missas, la quarta parte en la Parroquia, y las tres quartas partes en las partes, y por los Sacerdotes, que pareciere à los albaceas.

Que se dè de limosna à las mandas precisas, y acostumbradas, vn real à cada vna.

Declara, que era deudor à F. y F. sus criados de tales cantidades, tanto de su servicio, y tanto de dinero, que le avian dado à guardar, que se les ha de pagar.

A F. y F. debia tales cantidades de tal efecto, que se les ha de pagar.

Fulano es deudor à dicho F. de tal cantidad por esta razon, que se ha de cobrar del.

Declara, que tales bienes, y tanta cantidad de dinero son de los herederos de F. que de vna dependencia han estado en su poder, aunque desto no se tenia noticia, lo qual se les restituya.

Declara, que F. vno de los hijos del dicho F. fue heredero de F. y esta herencia entrò en poder de su padre, y no hizo inventario, y importò tal cantidad, demás de vnas casas en tal calle, en tal Lugar, y tal Parroquia, y esto lo ha de aver el tal hijo, como herencia de su tio.

Declara, que tuvo cuentas con F. y F. de vna compañia que tuvieron; y los bienes della, y lo que cada vno ha sacado, consta de tales instrumentos, u de vn libro de caxa, al qual se estè, y executen los alcances contra quien los huviere.

Declara, que ha diez años, que le dexò de servir F. su Mayordomo, con quien no se han ajustado las cuentas de su servicio; aunque el tal Mayordomo ha hecho diligencias para ello, no se ha podido conseguir; y por ser de tanto tiempo, no puede aver noticia desta cuenta, aunque es cierto se le deben dineros al Mayordomo, por lo qual se le pague lo que el dixere se le debe, como no exceda de tanta cantidad, que es lo que considerò el testador le podía deber:

T

Noti

Nombro por sus albaceas à F. F. y F. y por sus herederos à F. y F. sus hijos, con la mejora de tercio, y quinto, que ha de aver F. en los bienes, y en la forma, que su padre dispuso, con las substituciones breviloquas, pupilares, y vulgares, en la forma, y como el dicho F. lo dexò dispuesto, y à mayor abundamiento: y en caso que sea necesario, lo otorga, y haze de nuevo, por virtud del poder, en la via, y forma que aya lugar de derecho; y que en la misma conformidad se cumpla, y execute lo contenido en este testamento, que es lo que dexò comunicado, y mandado hiziesse el dicho F. y todo valga como su testamento: y en caso que sea necesario, revoca todos los testamentos, cobdicios, y otras disposiciones, y poderes para testar, que antes del poder huviere hecho, assi por escrito, como de palabra, para que no valgan, salvo el tal poder, y este testamento; y lo otorgò, assi, y lo firmò, siendo testigos, &c.

De la licencia para testar, que dan los padres à sus hijos.

Seguenc. lib.
2. c. 1. num.
18.

Respecto, que los descendientes no pueden disponer mas que del tercio en perjuizio de sus ascendientes, y de aqui se ha de baxar el funeral, causa pia, y mandas; y se ha dudado si este tercio se puede disponer en usufructo, ò si los padres han de gozar del por su vida (y por ir declarado en esta obra de que bienes, y edad pueden los hijos disponer, aunque esten en la potestad de sus padres, no se declara aqui) y por quitar la duda del usufructo, suelen los ascendientes dar licencias para testar à sus descendientes, assi en el usufructo, como en la propiedad, que les es concedida de derecho; y aun tal vez la dan para disponer in totum de todos los bienes en que es necesario declarar, si es en propiedad, y usufructo, ò si es en alguna parte; y porque siendo la licencia para disponer generalmente, sin explicar, que pueda otorgar vno, ò muchos testamentos, no podrá revocar el testamento, que vna vez huviere hecho, será bien

bien dezir la dà para que disponga: de todos sus bienes, derechos, y acciones en propiedad, y usufructo, sin tener obligacion à mandar, y reservar al dicho su padre cosa alguna; y que pueda revocar vno, ò muchos testamentos, ò otras disposiciones, y hazer otras, ò cobdicios, y bolverlos à hazer en dicha forma, ò en otras, sin limitacion de actos, y tiempos; y que se obliga con su persona, y bienes à cumplir, y aver por firme la licencia, y dichas disposiciones, aunque en ellas le excluya de forma, que no herede cosa alguna, y poner juramento.

De la renunciacion de legitimas.

NO teniendo el Religioso, ò Religiosa descendientes, ni ascendientes legítimos, es su heredero el Convento donde profellan, siendo de los que pueden tener bienes, y aver herencias, y la legitima de que pueden disponer los ascendientes, que entran en Religion, es del quinto; y la de que puedan disponer los descendientes en perjuizio de sus ascendientes, es del tercio, que à esto està reducida la disposicion de la ley de partida. Y porque es muy comun, que los que no tienen descendientes, ni ascendientes hagan sus testamentos, diziendo, que quieren entrar en Religion, y aun dezir el Convento; y en estos testamentos no instituyen por heredero al Convento, ni aun le hazen vn legado, como les vò notado de Diego de Ribera, y de D. Pedro Melgarejo, es muy dudosa la validacion de estos testamentos, y ay sobre ello varias opiniones; y aun tiene duda el otorgar estos testamentos, aunque no se diga, que es para entrar en Religion, porque parece, que todo es en fraude del derecho del Convento; y assi lo mejor será, por donacion inter vivos, repartir su hazienda, sin dezir es para efecto de entrar en Religion.

2 Es prohibido el hazer renunciacion, ò hazer cesion, ò venta de la herencia de alguna persona determinada, sino es consintiendo la tal persona à quien se ha de heredar, estando presente, y permaneciendo el tal en esta

L. 88. t. 18.
part. 3.

L. 17. tit. 1.
part. 6.

L. 1. tit. 8.
li. 5. Recop.

L. 2. y. 15. t.
5. part. 5.

esta voluntad siempre, y generalmente se pueden ceder qualesquiera herencias, ò venderlas por dinero, como no se diga quien son à quien se ha de heredar. Y aunque son prohibidos los contratos entre padres, y hijos, estos de futura sucession bien se pueden hazer, que es renunciar el hijo sus legitimas en los padres, y todas las herencias transversales, y futuras sucessiones para entrar en Religion, aunque lea antes de entrar en ella, con tal, que el Convento lo apruebe despues; y el Convento debe hazer tres tratados, llamado, y junto à son de camara, con licencia del Obispo, ò Provincial à quien fuere sujeto. Y aunque oy se tiene por bastante esto para las renunciaciones, Diego de Ribera, en su estilo de escrituras, lib. 1. fol. 85. primera plana, en la Glossa assienta, que se mandò por Decreto del Real Consejo de Castilla: su data en 9. de Octubre del año de 1560. ante Domingo de Zavala, Secretario de Camara, que à la licencia del Prelado precediesse informacion de utilidad del Convento, en que constasse le era mas provechoso recibir el dote, y axuar de la Religiosa, que las legitimas, y herencias transversales, y futuras sucessiones.

Decret. 17. ses. 25. del Conc. Trid. 3. El Convento no puede recibir por dote de la Religiosa cosa alguna hasta que aya professado, porque por el miedo de bolverlo à recobrar del Convento la Religiosa, no professe contra su voluntad.

Decret. 15. 916. / es. 25. del Concil. Trident. 4. Despues de aver entrado el Religioso, ò Religiosa en el Convento, no puede hazer renunciacion hasta estar dentro de los dos ultimos meses del año del noviciado; y para professar ha de tener vn año de aprobacion, y ser de diez y seis años cumplidos.

Escritura de renunciacion.

EN la Villa de tal parte, dia, mes, y año, estando en el Locutorio baxo del Convento de Religiosas Dominicas desta Villa, ante mi el Escrivano, y testigos pareció Fulana, Novicia, en el dicho Convento, hija legitima de Fulano, y de Fulana, su legitima muger, y di-

xo; que para mas bien servir à Dios nuestro Señor, se dedicò à ser Religiosa, y aviendolo comunicado con su padre, este lo tratò con el Convento, y se ajustò la entrada por tanta cantidad de dote, y propinas, axuar, y vestuario, con que aviendose entregado, renunciassse en sus padres sus legitimas, paterna, y materna, herencias transversales, y futuras sucessiones, y que el Convento lo avia de aprobar; y en esta conformidad se obligò à la paga, y el Convento lo acetò assi, aviendo precedido tres tratados, y licencia del Reverendo Padre Fulano, Provincial, por escritura ante F. Escrivano, tal dia, y fue admitida por Monja de Velo: y por estar pagado todo lo referido, de que el Convento ha otorgado carta de pago ante Fulano, Escrivano, y estar dentro de los dos ultimos meses del año de la aprobacion, quiere otorgar la renunciacion; y para ello, aviendo pedido al dicho su padre, que està presente, le de licencia para ello, y la emancipe el susodicho, se la concediò, y otorgò, que la emancipa, y aparta de la patria potestad, en la via, y forma que aya lugar de derecho; y la susodicha acetò la licencia, y usando della, y de la emancipacion, otorgò, que renuncia, y traspasa en el dicho su padre todos los bienes, y hazienda, que le tocan, y pueden tocar, assi de la legitima, que por su muerte puede aver, como de la legitima materna, y otras herencias, y sucessiones legitimas, y transversales, que hasta oy le pueden aver tocado, sabidas, ò no, à que adelante le puedan pertenecer, y tocar, por qualquier titulo, causa, ò razon que sea, y con el dote, alimentos, propinas, y demás gastos, se contenta, y satisface; y caso, que aya alguna desigualdad, de la tal demásia le haze gracia, y donacion irrevocable, que el derecho llama entre vivos: y excediendo de los quinientos sueldos aureos, siendo necesario la dà por insignificada, como si lo fuera, ante Juez competente, y se apartò del derecho de possession, propiedad, y otro qualquiera que pueda tener, y lo cediò en su padre, para que todo sea suyo, y lo disponga, y pueda enagenar como le pareciere, y en señal de possession le entrega esta escritura: y si otra le conviniere, y necesitare tomar, se conf-

tituyó por su inquilina poseedora para se la dar, y se obligó con su persona, y bienes, avidos, y por aver, de aver por firme esta escritura, y no ir contra ella por ninguna causa, aunque sea por dezir, que no se pueden ceder todos los bienes, porque con lo que su padre le ha dado, y el Convento es obligado, tiene lo bastante para su sustento, y necesidades; y de todo ello, y otro qualquier remedio se apartó; y si hiziere lo contrario, no sea oida en juyzio, y dió poder à las Justicias, que de su causa conozcan, para que à su cumplimiento le apremien, como por sentencia passada en cosa juzgada, renunció las leyes de su favor, y la que prohibe la general renunciacion; y juró à Dios nuestro Señor, y por vna señal de Cruz, en forma de derecho, que ha entendido bien el efecto desta escritura, y lo contenido en ella; y que no se opondrá contra todo, ó parte, por ser menor de veinte y cinco años, ni por ello pedirá absolucion, ni relaxacion, ni beneficio de restitucion in integrum; ni alegará, que los padres no pueden agraviar à sus hijos en sus legítimas; y que no se pueden renunciar, y tratar de herencia de vivos, ni de daño, ó provecho futuro, ni que fue engañada enorme, è inormissimamente forçada, ni atemorizada, persuadida, y atrañida por el respecto paternal, porque la otorga de su voluntad, sin apremio, ni fraude; y si lo contrario hiziere, incurra en pena de perjury, y de cumplirlo no obstante, y aunque de proprio motu se le conceda absolucion, y relaxacion, aunque sea solo para litigar, tantas quantas vezes se le conceda à pedimiento, ò de proprio motu, haze otros tantos juramentos, y vno mas de cumplir lo aqui contenido; y debaxo de el mismo juramento declara, no ha hecho, ni hará protesta, ni reclamacion en contrario desta escritura, ni parte de ella. Y el dicho Fulano acotó esta escritura, como en ella se contiene, &c.

Suele aprobar el Convento esta renunciacion por escritura à parte, ò en la misma: y tambien se acostumbra dezir en la primera escritura de entrada, y trato, que la renunciacion que se hiziere la aprobarán por escritura, y à mayor abundamiento, en caso que no lo hagan, des-

de luego la otorgan, la aprueban, y ratifican, sin que se necesite de otro nuevo acto.

No se ha puesto renunciacion de las leyes del Emperador Justiniano, y Senatus Consulto Beleyano, por parecer no es del caso, porque el Senatus Consulto Beleyano dispuso, que ninguna muger pudiesse obligarse por fiadora. Y despues el Emperador Justiniano aprobó este Decreto de el Senado con algunas limitaciones, que se dirán, y constan de la ley de partida, para que en algunos casos se pudiesen obligar como fiadoras: y la ley 2. y 3. titulo 12. partida 5. assimismo prohíbe, que las mugeres no se puedan obligar como fiadoras, sino es en los casos siguientes.

Por razon de libertad de Esclavo, fiando, que el Esclavo pagará el precio en que se concierta la libertad.

Por razon de dote, que se promete, fiando se pagará, si despues de fiadora passaron dos años, y no lo revocó; y despues hiziesse aprobacion de la fiança, ò diesse prenda, para seguridad que pagará la fiança.

Si recibió algun precio por ser fiadora.

Si estuviesse vestida la muger de hombre, y con engaño fiasse, diziendo era hombre.

Quando la muger haze fiança en su mismo hecho, fiando à quien la huviesse fiado, y hecho cosa por ella semejante, ò por razon de sus propias cosas.

Item, si despues de hecha la fiança heredasse la muger los bienes de la persona que fió.

Item, quando de su voluntad renuncia la muger este privilegio, que las leyes le dā de no poder ser fiadoras.

Por la ley 9. tit. 3. libro 5. de la Recopilacion, que es la ley 16. de Toro se dispone, que la muger no se pueda obligar por fiadora de su marido, aunque se diga, y alegue, que la tal deuda se convirtió en su provecho; y que quando se obliguen marido, y muger en vn contrato, ò en diversos de mancomun, que la muger no sea obligada à cosa alguna, salvo si se probare, que se convirtió la tal deuda en provecho de la muger, que entonces sea obligada pro rata de el dicho provecho; pero si lo que se con-

convirtió en su provecho de la mujer, fué en las cosas, que el marido le es obligado à dar, así como en vestirla, y darle de comer, y las otras cosas necesarias, que por esto ella no sea obligada à cosa alguna. Todo lo qual se entienda, sino fuere la dicha fiança, y obligacion de mancomun, por maravedis de rentas, ò pechos, ò derechos Reales: y esta ley 16. de Toro no se puede renunciar, segun consta de ella, porque absolutamente prohíbe las fianças, y obligaciones de la mujer con el marido, sino es en los casos declarados.

Practica de Donaciones.

Donacion es buena obra, que se haze sin ningun apremio, y se puede hazer à qualquier persona conocida, ò no conocida, como no sea de las prohibidas, à quien no se puede donar, que son los que no pueden aver herencias en general, ò en particular por bastardia, como vâ notado en el titulo de testamentos, y ningun Obispo, ni Arçobispo, ò Prelado la puede aver de los bienes de sus Iglesias, sino es por el orden dispuesto por la Santa Iglesia Romana; y à los que les es prohibido el hazer donaciones, son al loco, ò desmemoriado, ò delirante, y al Frayle professo, y al menor de veinte y cinco años; y al Herege, ò traydor al Rey, ò à otro Señor, y à los que tratan de la muerte, ò lison de los Consejeros del Rey: y al que se le huviesse prohibido la administracion, y enagenacion de sus bienes por gastador; y por regla general se tiene, que el que no puede disponer de sus bienes por testamento, no podrá por donacion: y el condenado à muerte, ò acusado de delitos, porque deba perder todos sus bienes, no puede hazer donacion, aunque de los bienes, que no se aplicaren à la Camara, ò à la parte, bien la podrá hazer; y en el Herege, ò traydor al Rey, se considera al punto en que lo empezaron à ser, y desde entonces quedan inhabiles para hazer donaciones de sus bienes, ò parte de ellos; y en los demás delitos se considera al tiempo de la sentencia:

y

y si es tal, que la impida por condenarse todos los bienes para la Camara, ò parte agraviada, no valdrà la donacion hecha despues; pero bien valdrà la que antes de la sentencia se huviere hecho, aunque sea despues de cometido el delito, ò acusado por el, como no sea en fraude de la sentencia.

El que està en poder de su padre, ò abuelo, no puede hazer donacion sin licencia de aquel en cuyo poder està, sino fuere de bienes castrenses, ò quasi castrenses: y si huviesse caudal, aunque sea de aquel en cuyo poder està, puede hazer donacion à su madre, ò parientes para calamiento, ò para otra gran necesidad, lo mismo para pagar el salario del Maestro que le enseña, y el padre no puede hazer donacion à ninguno de sus hijos en perjuizio de los otros: y la que hiziere al hijo, està obligado à traerla à particion, y valdrà en quanto al tercio, quinto, y legitima, pudiendose hazer, no estando gravado el tercio, y quinto: y si al hijo se le diessse armas, y cavallo para hazerle Cavallero, ò le hiziesse aprender alguna ciencia, ò le diessse libros para ella, esta no se trae à particion.

3 La donacion hecha por fuerza, ò por miedo, no vale, ni la que se haze de todos los bienes, aunque sea de los que tiene al presente, aunque quando se haga, el tal no tenga hijos, ni la que haze el que los tiene en mas que el quinto entre estranos.

4 Quando los padres hazen donacion à qualquiera de sus descendientes, aunque no digan lo mejoran en el tercio, y quinto, se entiende ser mejorado en ello; y à el, ni à otro se puede mejorar en mas: y si la donacion importare mas, solo se entenderà, y valdrà en tercio, y quinto, y legitima: y siendo la donacion inoficiosa, es quando excede de tercio, y quinto, y legitima, se ha de considerar al valor, que tenia la hazienda del donador quando hizo la donacion, ò al tiempo de su muerte, lo que quisiere elegir el à quien se hizo la donacion; y en las demás donaciones, que se hazen à los hijos, se ha de atender, no siendo inoficiosas al tiempo de la muerte del donador; y las hijas no pueden ser mejoradas por

donacion, ni por dote, ni otro contrato entre vivos en tercio, ni quinto, ni se les puede prometer por dote, ni en otra forma, ni se entiende mejorada en ello tacita, ni expresamente, salvo en testamento; y las mejoras de tercio, y quinto no se pueden sacar de las dotes, y donaciones propter nupcias, ni de las otras cosas, que se traen a colacion, y particion; y aunque el dote, o donacion propter nupcias, que se dà al hijo, exceda, o iguale al tercio, quinto, y legitima, o solo exceda algo de la legitima, no por esto es visto ser donacion tacitamente en tercio, ni quinto, ni menos si los padres no lo declaran por algun contrato, o en testamento; y tienen obligacion a venir a la particion, sin llevar mas que la legitima sola, porque para que se entienda donacion de mejora, ha de ser hecha por mera liberalidad, y no por casamiento, porque los padres de derecho son obligados a casar sus hijos, y dotarlos; y asì en este caso no se entiende la mejora, sino es diciendo tacita, o expresamente, que lo mejora.

L. 6. tit. 12. li. 6. del fuero. 5 Dos maneras ay de donaciones, vna que se haze por temor, y causa de muerte, y esta se puede revocar, o darla a otro siempre que quisiere el que la haze; la otra es inter vivos, que no se puede revocar, sino por las causas que adelante se diràn.

L. 11. tit. 4. part. 5. L. 7. tit. 10. li. 5. Recop. L. 4. 5. 6. y 7. t. 4. p. 5. L. 10. 5. 12. lib. 3. d. f. 6 La donacion se puede hazer entre presentes, y entre ausentes, y toda donacion se puede hazer en vna de quatro maneras, pura, condicional, hasta cierto tiempo, y debaxo de modo. La pura, que es la hecha sin condicion, por m^{er}ced, gracia, o remuneracion, està obligado el donador a cumplirla al donatario, o a sus herederos, en caso de no quedar el donador tan pobre, que por ello necesite de demandar lo ageno para vivir. La condicional, cumpliendose la condicion, se haze pura, y no en otra forma. La que se haze hasta cierto tiempo, y que luego se dà a otro, vale: y llegado el plazo, gana el tercero la possession: mas si se puso tiempo limitado para gozar de la donacion, sin dezir quien lo avia de aver adelante, buelven los bienes de la donacion a los que son herederos del donador. La donacion hecha debaxo de

de modo, es la que se haze en alguna manera, que no es condicion, como si se donasse alguna cosa para que escuiviesse el donante prevenido de armas, y cavallo para asistir al donador, que no cumplendolo puede este cobrar la donacion; y en las donaciones remuneratorias, o por causa onerosa, se debe obligar al sancamiento; y en las demàs, si se huviere de poner el sancamiento, sea diziendolo expresamente las partes.

L. 4. tit. 11. part. 4. 7 La donacion, que durante el matrimonio haze el marido a la muger, o al contrario, no vale, porque con el mucho amor se puede despojar el vno al otro, y el mas miserable, y menos fino serà el mejor librado; y el que la hiziere la puede revocar expresa, o tacitamente; y se revoca tacitamente, si dispusiesse en su vida de aquella cosa, que huviesse donado, dandola a otro, o si la vendiesse, o se muriesse el que recibio la donacion antes que quien la hizo, en qualquiera destos casos se deshaze, y revoca, aunque expresamente no la revocasse; mas si el donador no la revocasse expresa, ni tacitamente, vale la donacion.

L. 5. y 6. tit. 11. p. 4. L. 1. 2. 3. 4. y 5. tit. 2. li. 5. Recop. 8 En solos dos casos vale la donacion hecha entre marido, y muger, constante el matrimonio. El primero, es, quando el que la haze no queda por ello mas pobre, que antes, aunque el que la reciba quede por ello mas rico. El segundo, es, quando el que la recibe no queda por ello mas rico que antes, aunque el que la haze quede mas pobre por hazerla. El exemplo del primer caso, es, si al marido le mandassen alguna herencia, y antes de ser apoderado della se la diesse a su muger; porque aunque la muger quede mas rica, el marido no se hizo mas pobre, porque aquella cosa que le mandaron no entrò en su poder. Lo mismo seria si diesse a su muger alguna cosa, que no fuesse del marido, valdrà la tal donacion, pudiendola ganar por tiempo la muger. El exemplo del segundo caso, es, quando el marido dà a su muger alguna sepultura suya, o le comprasse sitio, o le diesse heredad en que edificasse alguna Iglesia, o dineros, o rentas para alguna obra pia; y estos casos se entienden, asì de lo que en esta forma dà el marido a la muger, como lo

que la muger dà al marido: y la donacion, que el esposo haze à la esposa antes del matrimonio, vale, y no se puede revocar, aunque despues le nazca hijo, y la muger sucede en la donacion referida, y sus herederos por testamento, y abintestato; y estas donaciones solo se entienden, y subsisten en la dezima parte de los bienes del marido, como arras, ò en la octava parte de la dote de la muger, como joyas, no aviendo arras; y aviendo ambas cosas, en vna sola ha de suceder, y subsistir, y es en escogencia de la muger, ò sus herederos elegir las arras, ò las joyas en termino de veinte dias: despues de requeridos, y passados no eligiendo, es la eleccion de la otra parte.

L. 2. t. 12. l. 3. del fuer. L. 8. tit. 4. part. 5.

9. Entregada la cosa donada à quien se hizo la donacion, y hecho escritura de ello, no se puede revocar, si no es con causa legitima: y aunque la donacion se hiziese, y entregasse en tiempo, que el donador no tenia hijos, ni los esperaba tener, ni aun era casado, teniendo los despues en su legitima muger, se revoca por el mismo hecho.

L. 10. t. 12. li. 3. del fue. L. 10. tit. 4. part. 5.

10. Qualquier casa, ò heredad, aunque no este en la parte donde se dona, puede se hazer de ella donacion: y siendo hecha escritura, y entregada, vale: y siendo retenida la cosa donada por el donador, puede revocarla; y tambien se revoca si muere antes la persona à quien la donò: y si el donador diessse vna cosa por sus dias para que despues buelva à el, esta se tiene por donacion causa mortis: y si la cosa donada, y entregada la dexasse el que la recibe despues en poder del donador, no se vicia por esto la donacion, ni le para perjuizio al que se le donò. Y el que recibe vna donacion es ingrato al que se la hizo, haziendole deshonor de obra, ò de palabra, ò le acusare de algun gran yerro, porque huviesse de aver pena de muerte, ò perdimiento de algun miembro, ò quedasse infamado, ò perdiessse la mayor parte de su hacienda, ò pusiesse las manos ayradamente en el, ò hiziesse daño en su hacienda, y cosas que le toquen, ò tratando en alguna manera de su muerte, por qualquiera de estos casos puede revocar la donacion.

11. La donacion que hazen Emperador, ò Rey, y las que se les hazen à ellos, valen con escritura, ò sin ella, y donacion que se haze para dote, ò casamiento, ò para causa pia, ò lugares sagrados, en qualquier cantidad que sea, vale, aunque sea hecha sin escritura; mas en todos los demás casos, la donacion, que excediere de quinientos maravedis de oro, para valer en el exceso, ha de ser insinuada ante el Juez mayor Ordinario de el Lugar; y cada maravedi de oro vale quinientos maravedis de vellon, y todos 2509. maravedis; y no se puede renunciar la insinuacion, porque deste acto no es dueño el donador, porque se haze contra el la insinuacion; y assi importa poco el dezir, que se hazen tantas donaciones, como excessos, y vna mas; y la donacion hecha à los hijos, no se necessita de insinuar, aunque exceda, segun la ley de Toro citada al margen, que no dispone cosa sobre la insinuacion, antes les dà validacion en todo lo que no son inoficiosas, que es no excediendo de tercio, à quinto, y legitima; y manda valga hasta esta cantidad, sin mas distincion.

Escritura de Donacion.

SEpan, los que vieren esta Escritura, como yo Fulano, vezino, &c. digo, que de mi voluntad, sin apremio, fuerza, ni inducumento, hago gracia, y donacion, pura, perfecta, y irrevocable, que el Derecho llama inter vivos, de tal casa, ò heredad, tal sitio, termino, y linderos, que es mia, libre de censo, y tributo, vinculo, obligacion è hipoteca, ni otro gravamen especial, ni general, y por tal se le doy para el, y sus herederos, y sucesores, y para quien de lo de ellos huviere titulo perpetuamente en propiedad, possession, y usufructo, para que desde luego la aya, con todas sus pertenencias, y quanto le puede tocar de hecho, y de derecho; y desde luego por mi, y mis sucesores me desisto de la propiedad, y dominio directo, y vtil, y lo cedo, renuncio, y traspasso en el dicho Fulano, y en quien su causa huviere perpetua-

mente, sin retencion de cosa alguna; y le doy poder para que por su autoridad tome la possession: y en el interin que la toma, me constituyo por su inquilino para se la dar, cada, y quando que la pida; y en señal de possession, y por possession, le entrego esta Escritura, y los titulos por donde me pertenece la tal heredad, ò casa, en presencia del Escribano, y testigos desta carta: del qual entrego, y recibo yo el Escribano doy fee, que passò en mi presencia, y de los testigos: y declaro, que esta donacion no es inmensa, y prohibida por derecho, porque me quedan otros bienes bastantes para sustentarme, y de que hazer testamento: y si esta donacion excede al valor de los quinientos maravedis de oro, porque se deben insinuar las donaciones, desde luego la doy por insinuada, como si lo fuera, ante Juez competente: y à mayor abundamiento le hago tantas donaciones como excessos tuviere, y vna mas para su validacion, y hagan el efecto, que si fueran hechas en diferentes dias, y escrituras; y si al dicho F. le pareciere, la pueda insinuar ante Juez competente; para lo qual le doy poder, y desde luego hago los pedimientos, que sean necessarios; y me obligo de la aver por firme, y de no la revocar por otra donacion, testamento, cobdicio, ni en otra forma, tacita, ni expresamente, aunque sea por causa de ingratitud, falta de insinuacion, ò por venir à pobreza total, y no tener con que sustentarse, ni de que testar; y aunque con dichas causas concurra el morir primero que yo, el dicho F. y todos sus descendientes, y ascendientes, porque es mi voluntad, que perpetuamente valga esta donacion: y si hiziere lo contrario, y la revocare en todo, ò parte, ò fuere contra ella, no sea oido en juyzio; y qualquiera acto de revocacion quiero que le dè mayor firmeza, y firvan de ratificacion, no obstante que para su firmeza no necessita de nuevo requisito; y à su cumplimiento me obligo con mi persona, y bienes, avidos, y por aver, doy poder cumplido à las Justicias de su Magestad, de qualquier partes que sean, para que à ello me apremien, como por sentencia passada en autoridad de cosa juzgada, renuncio las leyes de mi favor, y la que prohibe

la general renunciacion; y declaro soy mayor de veinte y cinco años: y juro por Dios, y à vna Cruz, en forma de derecho, de aver por firme esta Escritura, aora, y siempre, y de no me oponer contra ella, ni la revocar en todo, ò parte, por ningun caso, ò causa: y si lo hiziere, incurra en pena de perjuero, y de cumplirla no obstante; y que deste juramento no pedirè absolucion, y relaxacion à su Santidad, su Nuncio, ni otro Prelado Eclesiastico, que me la pueda conceder; y aunque de proprio motu se me conceda, no vsaré de ella, so la misma pena de perjuero; y à mayor abundamiento, hago tantos juramentos, y vno mas, que absoluciones se concedan, para que siempre permanezca el juramento; y so cargo del, declaro no tengo hecha protesta, ni reclamacion en contrario. Y estando presente Fulano, à cuyo favor se hizo esta donacion, la aceptò, y lo otorgaron, &c.

Hase puesto en esta donacion la clausula de darla por insinuada, por no salir del estilo comun; mas no obstante se debe insinuar, excediendo de 2500. maravedis de vellon, para que valgan en el exceso, como no sean donacion à hijos, ò descendientes, ò para dote, ò obras pias, que estas no se necesitan insinuar.

Insinuacion.

EN tal Lugar, &c. ante Fulano, Juez Ordinario, pareció Fulano, y dixo, que hizo donacion à Fulano de tal cosa por Escritura, &c. la qual presenta, y pide su insinuacion, para que valga en todo el exceso de los quinientos maravedis de oro; y el Juez tomó la Escritura, y la leyò, y preguntò al dicho Fulano, si la hizo de su voluntad, sin apremio, ni fuerza, y si era fingida, y simulada; y respondió, que era cierta, y no fingida, y que no avia intervenido fuerza, si no que de su voluntad la avia otorgado, y que nuevamente la aprobava, y pedia su insinuacion; y el Juez dixo, que la avia por insinuada, y legitimamente manifestada, y à ella interpuso su autoridad, y judicial decreto, para que valiesse en todo, y por

todo, como en ella se contiene, y que se diese por testamento; y lo firmaron, siendo testigos, &c.

De Inventario.

Inventario, es vna escritura que se haze de los bienes del difunto, y tienen obligacion à hazer-
lo por ante Escriuano el heredero en testamento, y abin-
testato el fideicomissario, que por tiempo ha de gozar
de la herencia, con condicion, y gravamen de restituirla.
El padre, que es legitimo administrador del hijo, tiene
obligacion à hazer descrecion de los bienes del hijo.
El Fisco, que como heredero sucediò en algunos bienes,
tiene obligacion de describirlos. El Obispo, y Beneficiado
han de hazer inventario de los bienes de su Iglesia.
El Tutor, y Curador, de los bienes de sus menores;
y este inventario lo han de hazer luego que entren en la
tutela, y curaduria: y si lo hazen tarde, sin escusa legitima,
han de ser removidos: y si nunca lo hazen, se sugetan al
interès, que el menor declarare con juramentos, y el termino,
que los herederos tienen para empegar el inventario, son
treinta dias, y tres meses para acabarlo, y estos terminos
corren desde que saben que son herederos, y passados,
sin hazer el inventario, mezclandose en la herencia,
seràn convenidos, y pagaràn lo que el difunto debia,
y mandò, aunque importe mas que la herencia; y mas
pierde el derecho de sacar la quarta Falcidia el heredero,
y la quarta Trebelianica el fideicomissario: y los inventarios
no solo se deben hazer de los bienes, sino tambien de las
escrituras; y se ha de invocar en el principio el nombre
de Dios Padre, Hijo, y Espiritu Santo.

2. Si todos los bienes no estavieren en vn lugar, se
les puede dar plaço à los herederos de vn año demàs de
los tres meses, para que en este termino se inventarien los
bienes que estavieren fuera del lugar; y se deben llamar
los legatarios à hazer el inventario: no siendo presentes,
deben hallarse tres testigos de buena fama, y que conozcan
à los legatarios.

3. No estando presentes los legatarios, ò dudando del inventario, pueden pedir que jure el heredero, si lo hizo
fielmente sin encubrir bienes, y que tambien juren los testigos,
y hazer diligencias sobre averiguar la verdad, y pedir se apremie à los esclavos, la digan.

4. Mientras durare el termino, que ay para hazer el inventario,
no pueden los legatarios ponerle pleytos al heredero por los legados;
mas por este termino no se pierde su heredo: y acabado el inventario, no es obligado el heredero
à responder en mas que lo que montan los bienes, assi à legatarios,
como à acreedores. Y no es obligado à pagar las mandas, hasta
que primero se paguen las deudas: y no quedandole al heredero
estrano libre para el tanto, como lo que importa la quarta parte
de la hazienda, despues de pagadas las deudas, pueden retener para si
la dicha quarta, que es dicha Falcidia.

5. Los gastos, que el heredero hiziere en enterrar el cuerpo
del que le instituyò, y otros qualesquiera gastos que hiziere,
no es obligado à escribirlos en el inventario: y si huviere duda,
ò litigio, debe probarlos con testigos, ò con su juramento:
y haziendose el inventario en los terminos, y forma dispuesta
por derecho, al heredero le queda su accion contra los bienes,
por las deudas, que à el se le deben.

6. Haziendose el inventario maliciosamente, encubriendo,
ò hurtando el heredero algunos bienes, debe pagar doblado lo que
assi oculto.

Del Deposito.

Tres maneras de depositos ay. La primera es, quando
alguno sin necesidad dà alguna cosa para que se le guarde.
La segunda es, quando se haze en tiempo de necesidad por
algun acaecimiento, como por caerse la casa al que dà los
bienes, ò por quebrarse alguna nao donde estuvieren.
La tercera es, quando ay litigio, y la prenda se pone en
vn tercero, hasta que se fenezca el pleyto.

L. 2. tit. 9.
part. 5.

En guarda, y deposito pueden ser dadas qualesquiera cosas; mas lo ordinario es dar en deposito bienes muebles, y semovientes; y propriamente es deposito el que se toma sin recibir precio por guardarlo: mas si lo recibiese, o prometiese al guardador de los bienes, entonces no sera deposito; y este tal, mas obligado es de guardar lo que se le da en encomienda; y el señorío, y tenencia de la cosa no passa à aquel que la recibe en deposito, sino es siendo de las cosas que se pueden contar, pesar, o medir, si quando la recibió le fue dada, contada, pesada, u medida, que entonces passa el señorío à él; pero es obligado à dar aquella cosa, u otro tanto, y tal como la recibió.

L. 3. tit. 3.
part. 5.

3. En deposito se puede dar qualquiera cosa à qualquiera hombre, Clerigo, Lego, Religioso, o Seglar, libre, u siervo, y el depositario la debe guardar de forma, que por su culpa no se pierda, u empeore: y por su culpa es, quando no la guarda en la forma, que la mayor parte de los hombres guardan sus bienes: mas si se pierde por leve culpa del depositario, no sera obligado à pagarla, sino es en tres casos. El primero, quando se obligò à pagarla quando se perdiera por leve culpa. Iten, quando el depositario pide se le de el deposito voluntariamente, sin rogarlelo el que lo dà, y quando recibe precio por la guarda.

L. 8. tit. 3.
part. 5.

4. Los que niegan los depositos, deben pagarlos con otro tanto mas, y quedan infamados, y han de pagar los daños.

L. 1. 2. t. 9.
part. 3.

5. Por seis cosas pueden ser puestas en sequestro las cosas sobre que ay contienda. La primera es, por venir ambas partes en ello. La segunda, quando es cosa mueble, y el tenedor es sospechoso. La tercera, quando se diessse sentençia contra el que tiene los bienes demandados, y apela de la sentençia, siendo persona sospechosa, que la gastará. La quarta, quando el marido es gastador, y la muger pide se le entregue el dote, u se deposite. La quinta, quando el hijo no es nombrado por heredero del padre, o lo deshereda sin causa, que para la particion puede pedir deposito de los bienes. La sexta, quando

quando alguno estuviessse en poder de otro como siervo, y fuesse dada sentençia, declarandolo por libre, y huviesse contienda sobre los bienes, que del tal estuviessse en poder del que estuvo en nombre de su señor, que estos bienes se deben poner en deposito; y todos los hombres, que son nombrados por depositarios, con intervencion de la justicia, deben ser legos, llanos, y aboñados, y vezinos del Lugar; y puede ser removido el deposito à pedimento de los interessados.

Escritura de Tutela.

EN tal parte, tal dia, mes, y año, ante Fulano, Alcalde, y por ante mi el Escrivano, y testigos, pareció Fulano, y dixo, que la tutela de Fulano menor, le roca como pariente, o por dacion de la Justicia, que le ha nombrado, la qual acepta, y jura à Dios, y à vna Cruz, en forma de derecho, de la vsar bien, y fielmente; y se obligò de administrar los bienes del menor por administracion, u en arrendamiento, lo que mas convenga, cobrando à tiempo las cosas que le pertenezcan, de forma, que por su negligencia no se pierdan; y de todos los bienes, titulos, derechos, y acciones, que le pertenezcan, hará luego inventario juridico, solemne, y seguirá sus pleytos, y causas, assi demandando, como defendiendo, procurando en todo su mayor utilidad, y conveniencia: y donde su consejo no bastare, lo tomarà de Letrado de ciencia, y conciencia, y de todo le darà buena cuenta con pago en esta Villa, luego que se le mande por Juez competente, executivamente, sin pleyto alguno, con las costas de la cobrança, y los daños, que por su culpa se siguiesse al menor, los pagará en la misma forma, diferida la liquidacion en el juramento del menor, u de quien por él fuesse parte, sin otra prueba, ni liquidacion, de que expressamente le releva, y para mayor seguridad, diò por su fiador à Fulano, el qual estando presente otorgò, aviendo oido esta escritura; y lo à que vâ obligado el tutor, que se constituye por su fiador en todo ello, y se

obligà à que el tutor harà, cumplirà, y pagará todo lo que llevà jurado, y à lo que vò obligado, en la forma, y como vò declarado, y el lo cumplirà, y pagará por el, como su fiador, y principal pagador, sin que contra el principal prece da excursiòn, ni otra diligencia, aunque de derecho se requiera, porque la dà por hecha, como si huvieran precedido, haziendo de denda, y negocio ageno, suyo propio, y sin que se necessite de citarlo à el, ni à sus herederos para las quantas de las tutelas, ni para otros autos; porque siendo necessario, desde luego se dà por citado, y à sus herederos, ò renuncia este remedio, lo que mas convenga para excluirlòs de la citacion, y emplaçamiento de las quantas, y todo lo que mirare al cargo, y descargo de la tutela, hasta el mandamiento de execucion, que se debiere despachar: y ambos, principal, y fiador, juntos, y de mancomun, y à voz de vno, y cada vno por si, y por el todo in solidum, renunciando la ley de duobus reis, y el Autentica de fideiussoribus, y el beneficio de la divisiòn, y excursiòn, y demás leyes, fueros, y derechos, que prohiben la mancomunidad, obligaron sus personas, y bienes, avidos, y por aver; y dieron poder à las Justicias de su Magestad, para que à ello les apremien, como por sentencia passada en cosa juzgada, renunciaron las leyes de su favor, y la que prohibe la general renunciacion; y el dicho fiador declarò, no goza privilegio, que haga invalida esta fiança: y los otorgantes, à quien yo el Escrivano doy fee que conozco, lo otorgaron así, y firmaron, siendo testigos, &c.

Descernimiento.

Y Por el Juez, vista la aceptacion, obligacion, y fiança dada por Fulano, dixo, que le discierne el cargo de tutor de la persona, y bienes del menor, y le dà poder para los regir, y administrar, y sus frutos, y rentas, administrando, y atendando conforme à derecho, y estilo, cobrando sus bienes, frutos, y rentas, sin limitacion, y todo lo demás, que adelante corriere, y se le debie:

bierè, por qualquier titulo, causa, ò razon, que sea, sin limitacion, otorgando los arrendamientos, cartas de pago, y demás instrumentos que convengan; y no siendo las pagas de presente, las confiese, y renuncie la excepciòn de la nonnumerata pecunia, cosa no vista; y las demás leyes que dello tratan, y siga todos los pleytos, y causas del menor, Eclesiasticos, y Seglares, así civiles, como criminales, en demanda, ò defensa, no solo los intentados, sino los que se intentaren, y pueda de nuevo poner qualesquiera demandas civiles, y querellas criminales, haziendo recusaciones, y apartamientos, y en cada vno todos los autos, y diligencias, y juramentos, que se necesitaren, y oyga autos, y sentencias interlocutorias, y definitivas, consintiendo las en favor del menor, apelando, y suplicando de las en contrario; siga las apelaciones, y suplicaciones en todas instancias, hasta sacar las executorias, y requerir con ellas hasta su entero cumplimiento, que para todo ello, y lo anexo, y dependiente, le dà poder, y facultad sin limitacion, y para dar poder para todo, ò parte, y revocarlos, y nombrar otros las vezes que le pareciere por su cuenta, y riesgo, con relevacion de costas en forma; y à todo interpuso su autoridad, y decreto judicial el que puede, conforme à su officio; y lo firmò, siendo testigos, &c. y yo el Escrivano doy fee conozco al Juez, y que lo es tal, &c.

Inventario, y deposito en practica.

EN tal Lugar, dia, mes, y año, ante Fulano, Alcalde, pareciò Fulano, y dixo, que Fulano le dexò por heredero, ò fideicomissario, y es muerto, de que ofrece informacion; y pide se haga inventario juridico, y solemne de todos sus bienes, titulos, derechos, y acciones; y que los tales bienes, y instrumentos se depositen: y el Juez mandò dar la informacion, y que se trayga para proveer justicia, y lo firmaron.

Aquí conendrá presentar el testamento: y si fuere por abintestato, ofrecer tambien informacion del pa-

parentesco, y que no ay otro pariente mas cercano:
Examine tres testigos, o mas, si conviniere, que
depongan de la muerte, y del parentesco, si fuere abin-
testato, como va prevenido; y en su vista el Juez manda
se haga el inventario, y se dà principio, invocando el
nombre de Dios Padre, Hijo, y Espiritu Santo, diziendo
el dia, y el sitio donde se empieza, escribiendo todos los
bienes, los derechos, y acciones, que tocan à la hazien-
da, y los instrumentos, y escrituras, y el Juez los manda
dar en deposito à Fulano, el qual estando presente otor-
ga, que se constituye por depositario de los dichos bie-
nes, y escrituras, contenidos en el inventario, que se le
ha leído por el presente Escrivano, y todo lo tiene en su
poder, y lo recibo en presencia de el Escrivano, y testi-
gos, de que yo el Escrivano doy fee: y si no se puede
dar esta fee de entrega, se dirà: Y de ellos se dà por
entregado à su voluntad, y renunciò la excepcion de la
nonnumerata pecunia, cosa no vista, engaño, y error de
quenta, y las demás que dello tratan; y se obliga de re-
ner dichos bienes, y escrituras en su poder, en deposito,
y de manifesto, y de darlos, cada, y quando que se le
mande por el Juez, u otro que le sea competente, y no
en otra forma, à ley de depositario real, que de ellos se
constituye, y so las penas de los que niegan, o no dan
quenta de sus depositos, todo en esta Villa llanamente,
por via de apremio, con las costas de la cobrança; y à su
cumplimiento obligò su persona, y bienes, avidos, y por
aver; y diò poder à las Justicias de su Magestad para que
à ello le apremien, como por sentencia passada en cosa
juzgada, renunciò las leyes de su favor, y la que prohibe
la general renunciacion dellas; y lo firmò el otorgante,
à quien yo el Escrivano doy fee conozco, siendo testi-
gos, &c.

A pedimiento de los Acreedores, o Legatarios, no
aviendo sido presentes, se puede pedir, que juren los
que hazen los inventarios, y aun los testigos, que se ha
hecho bien, y fielmente, sin fraude, ni ocultacion, y q, à
no tienen noticia aya otros bienes; y que cada, y qua dis-
que vengan à su noticia los inventariaràn: Y para ce, se
apue

por estos nuevos pedimientos, se estila, que juren en esta
forma en fin del inventario.

Aceptacion de Herencia.

VN año de plazo puede dar el Rey à los here-
deros, para que deliberen, si quieren aceptar
la herencia, mas los Juezes les deben dar nueve meses
de termino; pero si entendieren, que en menos tiempo
se pueden acordar, les pueden acortar este plazo, dando-
les cien dias à lo menos: y pasado este termino, siendo
estrño el heredero, se declara por aceptante, u repudian-
te; mas si es descendiente, o ascendiente, no pierde el de-
recho de la herencia, &c.

L. 2. tit. 6.
part. 6.

2. Si el pedit que se acepte, u repudie la herencia,
fuere à pedimiento de algun acreedor, en este caso de-
ben aceptar, o repudiar dentro de nueve dias.

L. 13. tit. 9.
part. 7.

3. Quando piden los legatarios, que los herederos
accepten, u repudien, tienen termino de tres meses para
acceptar, o repudiar la herencia: y quando se passe este
termino sin hazer inventario, se dà por aceptada la he-
rencia: y lo mismo si se mezclan en ella en qualquier
tiempo sin inventario.

L. 7. tit. 6.
part. 6.
L. 10. tit. 6.
part. 6.

4. Si el hijo no quisiere aceptar la herencia de su
padre, y maliciosamente comprasse los bienes de ella por
si, o por otra persona, u ocultasse, o hurtasse alguna co-
sa, por este caso es visto aceptar la herencia, y no la pue-
de repudiar, mas en los otros herederos estrños no
corre esto, porque aunque oculten, o hurten, solo deben
restituirlo, y todos son condenados en el duplo de lo hur-
tado, u ocultado.

L. 9. y 12. tit.
6. part. 6.

5. Los menores de veinte y cinco años, y mayores
de doze mugeres, y de catorce varones, deben aceptar la
herencia, con licencia de sus curadores, y de otra forma
se pueden arrepentir, y renunciarla despues de aceptada,
y herencias se han de aceptar por los mismos institui-
dos sin poderlo cometer à otro, sino es al Rey, o el Con-
de algun Lugar.

L. 13. y 15.
tit. 6. p.

L. 18. tit. 6. part. 6. 6 Renunciar puede el heredero la herencia en dos maneras, la vna por palabra, y la otra por hecho, haciendo alguna postura en los bienes como extraño, y no como heredero: y aviendo el heredero extraño renunciado la herencia, que le toca por testamento, o abintestato, no puede despues querer la, y aceptarla, sino es siendo menor de veinte y cinco años: y respecto de que el que acepta la herencia, no siendo menor, no la puede dexar; no obstante, quando des son instituidos por herederos de vna persona, y el vno de ellos aceptasse la herencia, y el otro la repudiasse, no aviendo sustituto, este que aceptò la herencia, puede tomar también la parte del que repudiò, o dexar la suya, que avia aceptado.

E. 1. tit. 5. li. 5. Recop. 7 La muger, durante el matrimonio, no puede sin licencia de su marido repudiar ninguna herencia, que le toque por testamento, o abintestato, aunque puede aceptarla con beneficio de inventario, y no en otra forma, sin la dicha licencia.

De los Aprecios

Si guenq. lib. 2. cap. 11. f. 126. **Q**ualquiera de los herederos puede pedir, que se haga la particion, y consequentemente nombrar apreciador para los bienes inventariados, y se deben mandar hazer los apreciios, y que los demás nombren apreciadores: y en su defecto, pasado el termino que se les diere, nombrarlos el Juez, de oficio; y estos apreciadores han de jurar, los han hecho bien, y fielmente, y dellos se dà traslado à las partes interesadas, para que dentro de tres dias naturales los aprueben, o contradigan; donde no, en su rebeldia, los aprueba el Juez: y si alguno dixere contra los apreciios, alegando estàn subidos los vnos, y otros baxos, pidiendo reduccion, à alvedrio de buen varò, se mandan bolver à apreciar, no estando hecha aprobacion judicial de ellos: que si lo està, serà por apelacion: y quando es reduccion, à alvedrio de buen varon, el Juez nombra tercero en discordia; y con lo que la mayor parte de ellos dixere, se

aprueba

aprueban las repuestas, y dan por justos: y en caso de no conformarse los apreciadores, se les puede apremiar con prison hasta que se conformen, arbitrando el Juez lo que mas justo le pareciere, de suerte, que se escusen pleytos, y gastos, y de su oficio lo puede hazer, segun la ley 10. tit. 15. part. 6.

Sig. lib. 2. c. 11 f. 190. 2 En qualquier tiempo puede qualquiera de los herederos pujar los bienes en lo que le pareciere valen, si echar vn tercero que los pueje; y esto, aunque se contradiga por los demás, por ser provecho de todos: y aunque parece no es de inconveniente, que aviendose de poner vna possession en trecientos, siendo tres los herederos, ponerla en tres, aviendose de dar à cada vno la tercia parte, puede averlo, saliendo nuevos acreedores à la hazienda, y dezir los herederos, que no han de ser convenidos en mas que tres, que es el corto precio, que se le diò en el aprecio, y por este medio quedan defraudados los acreedores.

Sig. lib. 2. c. 11 f. 190. 3 Y en caso de averse consentido los apreciios raticamente por los herederos, que es quando aviendose les notificado, y no los contradixeron en el termino que se les señalò para ello, y averse procedido en la particion, sin aver autos de aprobacion de precios, en estando acabada, y presentada ante la justicia, no se pueden pedir nuevos apreciios, sino expresar agravios de la adjudicacion, diciendo, que se hizo sin sortear las piezas que se dieron, estando mas subidas que las demás las que se les adjudicaron. Item, de los apreciios se debe dar traslado à los acreedores à quien se huviere de hazer pago con bienes de la hazienda en especie; y lo mas comun es pagar en esta forma à la muger por su dote, arras, y ganancias, y à estos acreedores les compete el mismo remedio que à los herederos.

De los Contadores.

Sig. lib. 2. c. 11 f. 192. 4 EN dos maneras se pueden hazer las particiones. La vna es judicial; quando las partes des-

Y

de

de el principio la pidieron ante la justicia, y se fenece con su aprobacion. La otra extrajudicial, siendo mayores de veinte y cinco años, ò estando casados, y velados, siendo mayores de diez y ocho años, y se convienen en hazer la particion; y despues por escritura publica la aprueban, y se obligan à estàr, y passar por ella, ò en la misma escritura se haze la particion; y estas tambien suelen las partes presentarlas, hechas ante la justicia, y pedir dellas aprobacion; y en estas particiones conviene aya Contadores, que las dispongan; y en el primer genero, siendo pedido ante la justicia desde su principio, precisamente ha de aver Contadores, porque de otra forma no se pueden hazer: y aunque las particiones sean extrajudiciales, es necessario aya inventario, y aprecios, porque no aya agravio; y en las extrajudiciales pueden ser Contadores qualesquiera personas, aunque sean menores de edad; y sobre esto sigue el Autor citado la ley 5. t. 4. p. 3. y la ley 3. t. 4. lib. 3. de la Recopilacion, y sobre ellas Azcibedo, y Ayora.

Sig. lib. 2. c. 11. f. 192. 2 Y asimismo pueden ser Contadores en las particiones judiciales, y extrajudiciales los padres, y hermanos, y Clerigos de Orden Sacro; y el hijo en las cosas del padre, y el liberto en las del que fue su señor, que le liberto, siendo de consentimiento de todas las partes; y aun la muger lo puede ser, siendo de conformidad de las partes, y en particion extrajudicial, mas no en la judicial.

Sig. lib. 2. c. 11. f. 192. 3 No pueden ser Contadores el menor de catorze años, el furioso, è incapaz, el mudo, y el sordo, y el esclavo, sino es que antes de fenecer la particion fue libre; y el Religioso, sino es con licencia de su Prelado: mas el Clerigo lo puede ser sin licencia de su Vicario.

Sig. lib. 2. c. 11. f. 192. 4 Siendo los Contadores nombrados de consentimiento de todas las partes, no pueden ser recusados; mas siendo nombrados separadamente por cada parte el fuyo, ò por el Juez, podrán ser recusados por legitima causa: pero no se ha de entender, que el que nombrò puede recusar el fuyo, sino es por causa nacida, ò sabida despues del nombramiento; y son causas justas para recusacion

cion la enemistad capital, el parentesco dentro del quarto grado por consanguinidad, ò afinidad, el amistad grande; ò si el Contador huviesse sucedido en los bienes del que le nombrò, ò por causa de enfermedad, ò ausencia larga, ò por condenacion de destierro, ò larga prision, ò si fuesse infame, ò herege, ò si fuesse hijo, ò padre, que vno à otro se huviesse nombrado.

5 Item, el Sacerdote puede ser recusado por la parte que no le nombrò: y aun si antes de ser Sacerdote *Sig. lib. 2. c. 11. f. 192.* fuesse nombrado, y despues se ordenasse, en tal caso es necesario nuevo nombramiento, ò que lo sepan, y consientan; y à los Contadores se les puede apremiar por el Juez, despues de aver aceptado, à que profigan, y acaben la quenta, aunque el Sacerdote por muchas causas no se le pueda apremiar sino es por su Juez, y en causas Eclesiasticas, y no profanas. Item, es causa para recusacion el aver prometido dativa, ò aver sobornado à su Contador la vna parte: y en qualquier caso de estàr sobornados todos, se pueden recusar por qualquier parte.

6 Y aunque es verdad que el inventario, aprecios, y aceptacion se debe hazer en el lugar donde estuviere la mayor parte de los bienes, y que alli se debe hazer la particion, si alguno de los herederos la pidiere en otra jurisdiccion de donde murió la persona à quien han de heredar, y los demás respondieren sin declinar jurisdiccion, alli se ha de seguir el juyzio de particion. *Sig. lib. 2. c. 11. f. 192.*

7 No pueden ser nombrados los Contadores para articulo que consista en derecho, ni para otra cosa, que ellos puedan determinar por el processo, sino solamente se han de nombrar para cosa que consista en quenta, ò tassacion, ò pericia de persona, ò arte. *L. 50. tit. 5. li. 5. Recop.*

8 Los Contadores, que fueren nombrados en los pleytos de quantas, se les tasse el salario, que huvieren de aver despues de hechas, y deben jurar quando fueren nombrados de hazer el deber, y que antes, ni despues de las quantas no recibirán dineros, ni otra cosa de las partes, ni alguna de ellas, hasta que les sea tassado el salario, y en vn pleyto no puede aver mas de vaas quantas. *L. 51. tit. 5. li. 2. Recop.*

L. 5. tit. 5. l. 2. Recop. Los Contadores no pueden tassar frutos, ni intereses en caso que aya condenacion, que esto toca à la Justicia; y los Oidores deben, quando condenan en frutos, liquidarlos, y moderarlos por lo que de las probanzas resultare, sin cometerlo à Contadores; y los Letrados, y las partes deben alegrar, y probar lo que les convenga sobre esto. Quando se nombra tercero Contador en caso de discordia por el Juez, este Contador solo tiene voto en el caso para que se nombra, y no en los demás, y se ha de dar noticia à las partes para que le informen: mas siendo nombrado de conformidad de las partes para componer, y resolver la diversidad, y contrariedad de los Contadores, debe precisamente conformarse con el vno de ellos; y siendo nombrado por el Juez, puede no conformarse, y dar su voto libremente, aunque se oponga à todos los demás.

L. 8. tit. 7. part. 7. Los Contadores, que maliciosamente hazen yerro en la cuenta, cometen falsedad: y si la otra parte no tuviere de que satisfacer el daño al agraviado, el Contador es obligado à lo satisfacer de su hacienda; y demás desto debe aver la pena, que el Juez le impusiere, à su arbitrio.

De la Concordia.

L. 1. 2. tit. 1. l. 1. d. f. **P**uede se hazer transaccion, y concordia en qualquier pleyto, ò derecho intentado, ò por intentar, por escritura, ò sin ella; y de qualquier forma que se haga la concordia se ha de cumplir, aunque no sea puesta pena: y si pena se pusiere, la ha de pagar el que fuere contra ello, y esta pena se llama convencional: *L. 12. tit. 1. l. 4. Recop.* y si dixesse, que quantas vezes fuesen contra ello huviesen de pagar la pena, incurren en ella, y se puede cobrar, y la pena no puede exceder del doblo de la suerte principal; y en estos contractos se pueden poner juramentos, aunque sean mayores de veinte y cinco años, por lo que mira à la validacion, y perpetuidad.

L. 33. y 34. t. 14. p. 5. Si alguno à quien contra razon se pone pleyto por no ir ante la justicia, se conviene, y conierta, e

ob

obligado à cumplirlo, salvo si pudiere probar, que el que le puso el pleyto tuvo dolo, y malicia; y sabiendo que no le debia nada, le puso la demanda; ò si el actor le hizo perder las escrituras, y testigos, con que pudiera probar su defensa; y por no las poder aver, hizo la concordia, que en qualquiera destos casos no es obligado à cumplirla.

3 En virtud de la escritura de concordia, aunque la parte condenada reclame, se ha de executar, y dar sentencia de que no se puede apelar; y hase de executar haziendo obligacion, y dando fianças, legas, banas, y abonadas, de bolver la cosa con los frutos, si fuere revocada la sentencia.

Escritura de transaccion.

EN tal Lugar, tal dia, mes, y año, ante mi el Escrivano, y testigos, parecieron Fulano de la vna parte, y de la otra Fulano, vezinos desta Villa, y dixeron, que tratan pleyto sobre tal cosa, que està en tal estado, segun consta del que pende ante tal Juez, y por ante tal Escrivano, hase de dezir la demanda, y la respuesta, y todas las cosas particulares alegadas: y si huviere escrituras de fundaciones, ò otras, citarlas; y si es sobre derecho de sucession declarar los grados, y linea de parentesco: y si no estuviere intentado, dezir las pretensiones del actor, y las razones del reo; y que por escusar pleytos, y gastos por bien de paz, y concordia, por conservar el deudo, ò amistad, considerando los gastos, è incertidumbres de sus fines, siendo sabidores del derecho que cada vno tiene, y confesando, que el actor no puso la demanda con dolo, y malicia, y que no ha estorvado las defensas, ni ocultado instrumentos, ni testigos dellas en la via, y forma que aya lugar de derecho, otorgan, que se han convenido, y concertado, convienen, y conciertan por la dicha via de transaccion, y concordia, en que por razon de dichos pleytos, ò derechos, el demandado pague al actor tanta cantidad à tales plazos, à que con efecto se obliga de satisfacerlos en esta Villa, llana, y executivamente, en moneda corriente, con las costas de la

la cobrança: con la qual cantidad, que ha de aver el actor, está satisfecho de sus derechos, y pretensiones contenidas en su demanda; y se apartan ambos otorgantes de ellos, y de otros que puedan tener el vno contra el otro, y el otro contra el otro, para en ningun tiempo se pedir cosa alguna, y se lo renuncian, y traspasan el vno al otro, y declaran, que este ajuste, y concordia se ha hecho sin fraude, ni engaño de ninguna de las partes, en poca, ni en mucha cantidad, y sobre ello renuncian el derecho de intentar inorme, è inormissima lesion: y caso que aya, ò pueda aver alguna desigualdad, en qualquier cantidad que sea, se la remiten, y perdonan; y siendo necesario, de ello se hazen donacion, para è irrevocable, que el Derecho llama entre vivos, sin condicion, ni calidad, y se apartan de dichos pleytos, y pretensiones, para no los seguir, proseguir, ni intentar otros sobre ello, y dan por ningunos los autos, que sobre el referido se han hecho, y fòtos, y cancelados, y todos los instrumentos presentados, y que se pudiesen presentar, para que no valgan en juyzio, ni fuera de èl, en lo que mira à poder litigar en dichos pleytos, pretensiones, ò intentar otros: y si contra lo referido, ò parte fueren en qualquier tiempo, no sean oidos en juyzio; y demàs incurra, el que contra ello, ò parte fuere, ò intentare nueva demanda, en pena de tantos maravedis, que ponen por pena, è interese convencional, mitad para la Camara de su Magestad, y la otra mitad para la parte obediente, y se cobre, y execute la pena, luego que se presente petition: y tantas quantas vezes fueren contra ello, incurran en la misma pena, con la misma aplicacion; y las penas, pagadas, ò no, ò graciosamente remitidas, ha de ser firme este contracto, y à su cumplimiento obligan sus personas, y bienes, avidos, y por aver, dieron poder à las Justicias de su Magestad, para que à ello les apremien, como por sentencia passada en cosa juzgada, renunciaron las leyes de su favor, y la que prohibe la general renunciacion; y declaran son mayores de veinte y cinco años, y juran por Dios nuestro Señor, y por vna señal de Cruz, &c. para la confirmacion del contrato, y por lo perpetuo del.

Y si por la concordia se dieren bienes rayzes, se ha de dezir, si es libre, ò no de gravamen, desistirse, cederla, dar poder para la possession, clausula de contrato, y sancamiento.

Del Compromisso.

EN Dos maneras se pueden comprometer las causas, la vna por voluntad de las partes, y la otra quando los pleytos son dudosos, y los Presidentes, y Oidores consultan al Rey, para que los mande comprometer, y de estos son dos generos de Juezes arbitros: los vnos son Juezes arbitros iuris, que tienen obligacion à determinar la causa conforme à derecho, y empezar los pleytos por demanda, y respuesta, ò proseguirlos, si ya ante la Justicia pendieren, en la forma que si fuesen Juezes Ordinarios, recibiendo la causa à prueba, examinando los testigos, admitiendo todas las defensas de las partes, determinando conforme à derecho, segun lo alegado, y probado. Los otros Juezes son arbitradores, y amigables componedores, y estos, aunque tienen la misma jurisdiccion que los arbitros iuris, pueden proceder sin figura de juyzio, sin empezar los pleytos por demanda, y respuesta, y dar sentencia como à ellos les pareciere, arbitrando, quitando de vna parte, y dando à la otra, y se pueden comprometer intereses, y dependencias, que las partes tengan, aunque no se aya intentado pleyto sobre ellos, determinando en parte como arbitros iuris, en vnos intereses, y en otros, como arbitradores, y amigables componedores; y todo se ha de hazer, segun, y como las partes lo acordaren, y cometieren en la escritura de compromisso, en que se se debe poner pena: porque si no la ay, no están las partes obligadas al cumplimiento de las sentencias, y aunque se pongan las penas, pueden no passar por ellas, pagando la pena, sino es que se supo diziendo, que la pena pagada, ò no, ò remitida, aya de ser firme el contracto; y como puede ser firme la sentencia, donde no se puso pena, es no ven-

yendo contra ella, ni apelandola, y pasando diez dias de la notificacion, que en este caso tambien trae aparejada execucion.

L. 10. tit. 5. lib. 4. de fo. L. 247. del estilo. 2 No pueden exceder las penas, que se ponen en los contratos de el dos tanto, no contando en ello la suerte principal: y aunque excedan las penas, no por ello se vicia el contrato, sino solo el exceso de la pena.

L. 24. tit. 4. part. 3. L. 8. tit. 10. part. 4. L. 17. tit. 5. lib. 2. Reco. L. 9. tit. 6. lib. 3. Reco. 3 Qualquier pleyto se puede comprometer, excepto el criminal, en quanto la pena: mas en el interese de las partes bien se puede. Item, no se puede comprometer pleyto de servidumbre, ò libertad, ni las cosas que pertenecen al pro comun de algun Reyno, aunque las cosas que pertenecen à algun Lugar, todos los vezinos, ò la mayor parte del, pueden dar poder à alguna persona para comprometerlo. Item, no se puede comprometer pleyto de matrimonio, ni de nulidad de el. Y el pleyto que pende, ò puede pender ante el Juez Ordinario, no se le puede comprometer como Juez arbitro iuris, aunque bien se puede como arbitrador, y amigable componedor. Y los Ordinarios, ò Alcaldes del Crimen no pueden ser Juezes arbitros de pleyto, que pende ante ellos, aunque bien se puede comprometer en todos los Oidores de vn auditorio, aunque sea sin licencia del Rey.

L. 23. tit. 4. part. 3. Los que no pueden parecer en juyzio, ni los menores, no pueden comprometer sus intereses sin autoridad de la justicia, y sus tutores, y curadores.

L. 26. tit. 4. part. 3. 4 Los Juezes arbitros no se pueden reducir à lo que otros, que las partes nombren, dixeren, porque la autoridad de juzgar ha de ser en los nombrados; pero bien pueden aconsejarse sobre dar sentencia, y las partes pueden comprometer, con calidad, que si los Juezes no se conformaren, que se acompañen con otro, que las partes puedan nombrar: y si las partes no lo nombrassen, pueden los arbitros nombrarlo.

Despues de aver aceptado los Juezes arbitros, no se puede desconfiar, y se les puede apremiar à que detengan la causa en el Juez ordinaria; y aviendo votos iguales,

L. 29. t. 4. part. 3. 5 Las partes à que nombren otro Juez para dar sentencia ha de valer. Denzaminen por la Justicia la justicia debe apremiar à las partes, y lo que la mayor parte de ellas

L. 27. tit. 4. part. 3. L. 233. de el estilo. 6 Dentro del termino, que las partes señalaren, han de juzgar los arbitros; y pasado, no lo pueden hazer, ni conocer de la causa, si yà no fuese que las partes les huviesen dado en el compromiso poder para prorrogar el termino, que lo podrán hazer, no contradiziendolo ambas partes; porque contradiziendolo, no se puede prorrogar, no obstante el poder: y si ambas partes quisiesen prorrogar el termino, y los Juezes no lo quisiesen consentir por alguna justa razon, no se debe alargar: y pasado el primer termino, cessa la jurisdiccion: y si las partes no señalassen termino en el compromiso, les dura la jurisdiccion à los arbitros tres años; y aun si les diessen poder para que en qualquier tiempo juzgassen, aunque sean passados los tres años, les durará, mas por todo el tiempo que huvieren menester; y deben los Juezes oir el pleyto, y juzgarlo en los sitios, que las partes les señalaren en el poder, y deben ser emplazados para que se hallen presentes en el caso de averles señalado sitio en que juzguen, ò de no averseles cometido, que sentencien sin citarlas. *L. 28. tit. 4. part. 3.*

Muriendo alguno de los Juezes arbitros antes de de-terminar el pleyto, cessa en los demás la jurisdiccion: y lo mismo será si alguno de los Juezes entrasse en Religion antes de la sentencia, ò perdiessse la libertad, ò fuese desterrado para siempre.

Y asimismo se desata la jurisdiccion, si muriere alguna de las partes; y será lo contrario, si se les concediessse en el compromiso, que por ninguna de las causas de faltar Juez, ò morir parte espirasse la jurisdiccion, que en este caso los que quedaren vivos han de juzgar: y muriendo alguna de las partes, emplazando à los herederos del difunto, pueden proseguir: y si la cosa sobre que se litiga se muere, ò pierde, cessa la jurisdiccion; y lo mismo si las partes se conforman.

L. 32. tit. 4. part. 3. 7 Quando las partes dan poder en el compromiso, que aunque todos los Juezes no se conformassen en vn voto, ni estuviessen juntos al juzgar, que lo que la mayor parte declarasse valiesse, hase de cumplir como lo otorgaron; mas si no dieron la facultad en esta forma,

todos los Juezes deben estar puestos al tiempo de la senteneia; y lo que dixere la mayor parte, se ha de executar; y el juyzio de los arbitros iuris no ha de ser en dia feriado; y el de los arbitradores puede ser en dia de fiesta, y todos pueden declarar sobre los frutos pendientes, o que nacieren despues que el pleyto se les cometiò, aunque no se aya expreßado: y si muchos fueren los pleytos, y cosas que se comprometen, deben dar su juyzio en cada vna dellas, sino es que se les cometiò, que lo pudiesen determinar en vn juyzio, y sobre todo se ha de executar en la forma que se les comete.

L. 3. tit. 4. part. 3. 8 Dentro del termino, que se mandare en la sentencia, que las partes cumplan todo, o alguna parte de lo que contuviere, se ha de cumplir: y si en la sentencia no se puso termino, se debe cumplir dentro de quatro meses.

L. 7. y 8. tit. 9. li. 3. Rec. 9 No puede ser Juez el que fuere desentendido, o de mal seso, ni el mudo, ni el sordo, ni el ciego, ni el que tuviere enfermedad, que le dure continuamente, ni el que estuviere tan gravado de enfermedad, que este en duda su vida; ni el que tuviere mala fama, o huviere hecho cosa por donde valga menos; ni los Religiosos, ni la muger, sino es siendo Reyna, Condesa, u otra Señora, que hereda Señorio de algun Reyno, u tierra, y esto es por honra del Lugar, que tiene, y con consejo de Le- trados.

L. 3. tit. 9. li. 3. Recop. 10 El Juez Ordinario ha de ser de veinte y seis años, los Juezes arbitros de diez y ocho años, y aun de eatorze, sabiendolo las partes, y consintiendo, y no en otra forma; y deben jurar, que juzgaràn bien, y sin pasion por ninguna de las partes,

L. 12. tit. 1. lib. 4. Rec. 11 Puede ser jurar el compromisso sin incurrir en pena los Escrivanos, aunque los otorgantes no sean mugeres, ni menores de veinte y cinco años.

L. 4. tit. 21. li. 4. Recop. 12 La sentencia de los Juezes arbitros iuris, u de los arbitradores, y amigables componedores, siendo dadas sobre las cosas comprometidas, y en el termino señalado, traen aparejada execucion, sin embargo que se diga de nulidad, o pida reduccion a arbitrio de buen

var on, u de apelacion, haziendose primero obligacion, y dandose fianças llanas, y abonadas ante el Juez, que la huviere de executar, de bolverlo con los frutos, y rentas, segun fuere condenado, si se revocare: y si la sentencia arbitraria es confirmada por el Consejo, u Chancilleria, no ay grado de suplicacion, y revista; y si es revocada, ay suplicacion, y todavia, aunque se revoque la sentencia arbitraria, queda en su fuerza en quanto a la execucion, hasta que se sentencie en revista: y de los juyzios de los arbitros iuris, se interpone apelacion al Consejo, u Chancilleria: mas del de los arbitradores, amigables componedores, se pide reduccion a arbitrio de buen varon, que es el Juez Ordinario del Lugar: y siendo por el confirmada, se debe interponer la apelacion de aquella sentencia del Ordinario al superior: y estas apelaciones, y reducciones se entienden solo en lo debolutivo, mas no en lo suspensivo; y la apelacion ha de ser ante el superior de los Juezes arbitros: y si vno dellos es Clerigo, ha de ser ante el Juez Eclesiastico del tal Clerigo: y si es pedir reduccion a alvedrio de buen varon, ha de ser ante el Juez de la parte en cuyo favor se diò la sentencia arbitraria, si ya no es que este Juez fue arbitrador en dicha causa, que en este caso ha de ser ante el Superior de aquel Juez, apelando, y pidiendo alli la reduccion; y siendo el compromisso jurado, no se puede apelar, ni pedir la reduccion, sino es probando enormissima leßion, y dentro de sesenta dias se ha de dezir de nulidad, en caso que se intente este remedio: y los Juezes arbitradores, amigables componedores, aunque no se diga en el compromisso, que puedan proceder sin estrepitu, y figura de juyzio, lo pueden hazer como quisieren, guardando, o no la forma del derecho, porque se entiende a su eleccion; esto es, sino constasse lo contrario de la Escritura, declarando procediesen por el orden, y forma judicial, que en este caso son obligados a guardar el estilo en el proceder; mas en el sentenciar pueden quitar de vna parte, y darlo a la otra arbitrando.

)(*)(

Z 2

E/3

Escritura de Compromisso.

SEpan los que esta carta vieren, como Nos Fulano, y Fulano, vezinos desta Villa, mayores que somos de veinte y cinco años, dezimos, que entre nosotros se tratan pleytos sobre tal cosa, y ante tal Juez, y Escriva-
no, y tienen tal estado, que se ha de declarar por menor, y dezir, si huviere reconvençiones: y si no estuvieren intentados los pleytos, dezir, que tienen tales pretensio-
nes, y expressar los casos, diziendo lo que pretenden los actores, y las excepciones de las otras partes: y que por quitarse de pleytos, ò escusarlos por bien de paz, y con-
cordia, en la via, y forma que aya lugar de derecho, otorgamos, que comprometemos los dichos pleytos, y diferencias en Fulano, y Fulano, à los quales nombra-
mos por Juezes arbitros, arbitradores, y amigables compo-
nedores, para que los vean, y determinen: y prorrot-
gamos en ellos bastante jurisdiccion, para que puedan ar-
bitrar, y componer, quitando del derecho de vna parte, y dándolo à la otra, y de la otra à la otra, en poca, ò mucha cantidad, sin limitacion, dentro de tantos dias, que corren desde el dia que lo aceptaren, contando des-
de la ultima notificacion, con facultad, que este termino los dichos Juezes lo puedan alargar, y prorrogar vna, ò dos vezes, con tal, que el segundo, y tercero termino no exceda del que aora les concedemos, y que se conce-
dan, y prorroguen dentro de termino, y no en otra for-
ma, y corra igualmente desde el ultimo, no obstante, que no se nos notifique dentro de termino, porque lo han de poder alargar, y prorrogar, segun, y en la forma que es declarada, sin lo comunicar con nosotros: y aun-
que alguna de las partes lo contradigan, ha de valer la prorrogaçion, ò prorrogaciones: y desde luego, à mayor abundamiento, señalamos los dos terminos, que han de poder prorrogar, como vâ declarado, ambos del numero de dias cada vno, que el que aora señalamos: y en el proceder han de guardar, ò no la forma, y estilo judicial,

à

à su arbitrio, y disposicion, y nos puedan recibir, si con-
viniere, y les pareciere, declaraciones juradas, y mandar
dar informaciones, examinando los testigos, pidiendo
los papeles, y instrumentos que tuviere por necesarios:
pronunciando, assi sobre lo principal, como lo accesso-
rio, y frutos, qualesquier autos, y sentencias definitivas,
aunque sea en dias feriados, en las partes, y sitios, que
por bien tuviere, sin citarnos para cosa alguna de ello: y
no obstante, que ambos, ò qualquiera de Nos los otor-
gantes ayamos muerto civil, ò naturalmente antes de la
determinacion de los pleytos referidos, les dure esta ju-
risdiccion: y lo mismo se ha de entender, aunque qual-
quiera de los dichos dos Juezes muera, ò le sobrevenga
embaraço por donde conforme à derecho no pueda ser
Juez, porque en este caso de faltar vno dellos, avemos
de nombrar otro: y caso que en el juyzio no se confor-
men, puedan los tales Juezes nombrar tercero sin nues-
tro consentimiento, ni citacion, al qual desde luego lo
avemos por nombrado: y por lo que los dos de los tres
determinaren, se ha de estar, y passar, como si los dos
primeros, ò todos tres se huvieran conformado con tal:
que todos los Juezes estên juntos, y no en diferentes
partes quando juzguen, y en vn juyzio, y sentencia li-
bren, y determinen todos los dichos pleytos, y preten-
siones, sin necessitar de dar vna sobre cada cosa: y no
obstante, que se aya pronunciado la sentencia definitiva,
pueden los dichos Juezes, ò la mayor parte dellos, que
se conformaren, declararla, explicarla, è interpretar la
que huvieren dado en todo, ò en las partes que se neces-
sitare, cada, y quando, que por qualquiera de Nos, ò
nuestros herederos se les pida, aunque sea fuera de los
terminos, y las tales declaraciones valgan como si fueran
insertas, y explicadas en las sentencias, sin que por ra-
zon de pedir declaracion ninguno de Nos, ni nuestros
herederos se pueda evadir, y escusar del cumplimiento,
y execucion de la sentencia, que se huviere dado por
dichos Juezes, ò la mayor parte de ellos, aunque no es-
tên en la tierra, ò sean muertos, y por este medio im-
possibilitarse la declaracion, y explicacion: pues luego
que

que se nos notifique, ò à nuestros herederos, debemos pedirles, si huviere alguna duda, la declaren; y qual quiera dilacion que en ello aya, será alejada, y así à ninguno queremos nos valga. Y nos obligamos, y à nuestros herederos, y sucesores, à estar, y pasar por la sentencia, y determinacion, ò declaracion, que los dichos Jueces arbitradores dieren ambos juntos, ò vno con el tercero en discordia, y desde agora para entonces la consentimos, y aprobamos, y no iremos contra ella, ni parte, por ningun caso, ò causa, sin pedir reduccion à arbitrio de buen varon, ni interponer apelacion, ni dezir de nulidad, atentados, ni engaño, ni intentaremos estos remedios, ni otros, pensados, ò no, aunque por derecho se nos concedan: y si lo hizieremos qualquiera de las partes, no seamos oídos en juyzio, y por el mismo hecho incurramos el que contra todo, ò parte fuere, en pena de mil ducados, que ponemos por pacto, y pena convencional, que pague la parte que lo contradixere, ò usare de qualquier remedio de los referidos, ò otros, ò dixere contra esta escritura, ò contra la sentencia, ò declaraciones; la mitad de la pena para la parte obediente, y la otra mitad para la Camara de su Magestad; y esta pena se pague tantas quantas vezes se fuere contra esta escritura, sentencia, declaraciones, ò parte, ò usare de qualquiera medio de los referidos, y las penas pagadas, ò no, ò graciosamente remitidas, ò toleradas: esta escritura, y la sentencia, y declaraciones han de ser firmes perpetuamente, y à su cumplimiento nos obligamos con nuestras personas, y bienes, avidos, y por aver; y damos poder cumplido à las Justicias, y Jueces de su Magestad, de qualquier partes que sean, para que à ello nos apremien, como por sentencia passada en cosa juzgada, renunciamos las leyes de nuestro favor, y la que prohibe la general renunciacion; y juramos por Dios nuestro Señor, y por vna señal de Cruz en forma de derecho, de aver por firme esta escritura, y la sentencia, y declaraciones, que los arbitros dieren en la forma declarada; y no nos oponer contra ella por ninguna causa, pena de perjuros; y deste juramento no pediremos absolucion, ni

relaxacion à nuestro muy Santo Padre, su Legado, ni otro Juez, ni Prelado, que la pueda conceder; y aunque de proprio motu se conceda, no usaremos de ello, so la misma pena de perjuros, y hazemos tantos juramentos, como relaxaciones se puedan conceder, y vna mas, de forma, que siempre se entienda nuevamente jurado; Y declaramos debaxo de el mismo juramento, que otorgamos esta Escritura de nuestra voluntad, y que no tenemos hecha protesta, ni reclamacion en contrario; y la otorgamos, &c.

Y si fuere para que sentencien los pleytos conforme à derecho, ha de dezir Jueces arbitros iuris, para que procedan por el orden, y estilo judicial, sentenciando conforme à derecho; y se puede comprometer para que en ciertas cosas determinen como arbitros iuris conforme à derecho, y en otras como arbitradores, amigables componedores, y en la sentencia deben dezir en que forma juzgan cada cosa, si conforme à derecho, ò arbitrando.

Notificacion del Compromisso.

EN tal parte, dia, mes, y año, à pedimiento de las partes, &c. Yo el Escrivano notifiqué la Escritura de compromisso à Fulano, y Fulano, Jueces en ella nombrados, los quales lo aceptaron, y la jurisdiccion, que por ella se les dà, y juraron à Dios, y à vna Cruz en forma de derecho, de usar bien, y fielmente este cargo como deben, y son obligados; y lo firmaron.

Sentencia de los Arbitros.

Vistos los pleytos, y pretensiones, que tienen Fulano, y Fulano, que han puesto por via de arbitramento en Nos E. y F. Jueces, segun parece por tal Escritura, y en virtud della fallamos, que siendo, como somos, informados de la justicia, y pretensiones de ambas par-

tes, y de to lo lo que debiamos serlo para juzgar bien, que debemos de condenar, y condenamos à Fulano, à que pague à Fulano tanta cantidad luego de contado, que le sea notificada esta sentencia, ò à tales plaços, con lo qual juzgamos, y declaramos se le pagan sus pretensiones, y derechos, y que la vna parte no pueda pedir contra la otra, ni la otra contra la otra, cosa alguna en lo demás pretendido, y comprometido, y les ponemos perpetuo silencio en todo ello; y lo guarden, y cumplan, so las penas contenidas en el compromiso, y todo sea llevado à debida, y para execucion; y por esta sentencia definitiva arbitrando, y componiendo, assi lo juzgamos, y mandamos, sin costas, y que pague cada vno las que hubiere hecho.

Han de firmarla, y despues pronunciarla ante vn Escriuano, y dos testigos, y notificarla à las partes: y el Escriuano ponga la sentencia en su nota de escrituras, y de allí de traslados, sin dar la original.

De la Particion.

L. 1. tit. 26. part. 2. **D**Os generos ay de particiones, vna judicial, y otra de voluntad de las partes, siendo mayores de edad, y aun esta vltima suele presentarse ante la justicia para que la apruebe.

L. 1. tit. 15. part. 6. **2** En todos los bienes comunes, que estàn proindivisos, y por partir, la mayor parte puede pedir la division; y aunque lo contradiga la menor parte, se ha de hacer la particion, porque ninguno puede ser apremiado à quedar en comunidad contra su voluntad.

L. 1. tit. 15. part. 6. **3** En el cuerpo de bienes de la particion, no deben entrar los bienes de mala ganancia, ni las cosas defendidas, y prohibidas, porque estas vltimas se deben quemar, y destruir, y lo mal ganado se debe restituir à la parte de donde se huvo, si se supiere ciertamente; y sino, darlo de limosna.

L. 9. tit. 15. part. 6. **4** Si alguno hiziere division de sus bienes antes de su muerte, debese guardar: y si alguna de las partes fuere

venecida en juyzio, no son los demás obligados à hazer le saneamiento; mas en las particiones que hazen los herederos, quedan obligados à la eviccion de todas las cosas, que à cada vno se adjudican.

5 Si los padres en su testamento, ò en qualquier contrato entre vivos, hizie en alguna donacion en qualquiera de sus hijos, ò descendientes legitimos, aunque no digan los mejoran en tercio, y quinto, se entienden mejorados en ello, y no se pueden sacar las mejoras de las dotes, y donaciones propter nupcias, y otras cosas, que se traen à particion.

6 Todos los bienes, que tienen marido, y muger, son de ambos por mitad, salvo lo que cada vno probare son suyos apartadamente. Y en Cordoba, y todo su Obispado no corre esta razon, porque los bienes que se adquieren, y ganan durante el matrimonio, son solo del marido, y la muger no lleva dellos cosa alguna, porque en aquel Obispado no està en vso la ley del fuero, que dispone sobre las ganancias, no obstante que esta ley està en la Recopilacion.

7 El padre, y la madre pueden mejorar à sus hijos, y descendientes en el tercio, y quinto demás de sus legítimas, y el quinto lo pueden mandar à estranos, y los descendientes pueden mandar el tercio à quien quisiere en perjuizio de sus ascendientes, y del quinto que pueden disponer los ascendientes, y del tercio, que pueden los descendientes, le han de sacar los funerales, mandas, y causa pia, aunque ellos dispongan lo contrario; y los ascendientes pueden señalar el tercio, y quinto de mejora en los bienes que quisieren, y en ellos se han de pagar.

8 Si se mandasse mas del quinto por el ascendiente, se ha de considerar à la parte que excede del, como tercia, ò quarta, ò otra parte, y se ha de baxar si es quarta parte, vna quarta parte de todos los legados con que se compone, y ajusta; y en este caso, las mandas hechas à los descendientes, se entienden, è imputan en el tercio, por favor del alma del testador.

9 Las mejoras, que los padres hazen à sus descen-

L. 7. t. 6. li. 5. Recop. dientes por contrato entre vivos, ò en testamento, se consideran al tiempo de su muerte; y no se puede dar, *L. 3. t. 8. lib. 5. Recop.* ni prometer por via de dote, ni casamiento, ni por otro contrato entre vivos à la hija, tercio, ni quinto, ni se en- *L. 1. tit. 2. li. 5. Recop.* tiende mejorada en ello tacita, ni expresamente, y por testamento bien pueden ser mejoradas las hijas; y por *L. 9. y 12. tit. 6. lib. 5. Recop.* regla general se ha de tener, que los ascendientes no pueden hazer mas que vna mejora de tercio; y quinto, en vida, ni al tiempo de su muerte.

L. 214. del espolio. 10 La mejora del quinto se ha de sacar primero que la del tercio; y aunque mandandose todo à vna persona, lo mismo le tocarà sacando primero el tercio, que el quinto, trae esta forma consigo grandes dificultades: pora que si se sacasse el tercio primero, queda damnificado el quinto, que es donde tienen sus creditos las obras pias, y legatarios, que solo subsisten en lo que importa el quinto: y aunque se me puede responder, que el Contador puede considerar si caben, ò no en el quinto estos legados, y que cabiendo no importará que se saque primero el tercio, será querer sustentar vna tema con gran trabajo, y contra la disposicion de la ley, y no podrá responderme, aunque sea mas porfiado, suponiendo, que puede despues de la particion parecer vn cobdicilo, de que hasta entonces no se tuvo noticia, y será necesario, si se sacasse el tercio primero, bolver à hazer la particion para ajustar el quinto: y si se huviere sacado al principio el quinto, no es necesario bolverla à formar, pues se conocerá, y hará juyzio por el, el Juez sin nueva cuenta.

L. 5. tit. 15. part. 6. 11 El hijo no debe traer à particion los bienes castrenses, ò quasi castrenses, aunque sean adquiridos en *L. 5. 6 y 7. tit. 17. p. 4. L. 8. 9. t. 1. li. 5. Recop.* tiempo que estuviere debaxo de la patria potestad, ni tampoco los frutos dellos. Iten, no deben traer los bienes adventicios, aunque esten en poder de su padre; mas al padre le pertenecen los frutos de los bienes adventicios, de todo el tiempo que el hijo estuvo debaxo de su poder. Iten, no deben traer à particion los hijos los bienes, que adquieren despues de emancipados; mas al padre, emancipandolos de su voluntad, le pertenece

la

la mitad del usufructo de los bienes que adquieren, si yà no fuesse, que el padre expresamente le cediesse este derecho, y los bienes profecticios, que son los que el hijo, que està en la patria potestad, gana con los bienes del padre, son todos del padre en usufructo, y propiedad: y aunque paren en poder del hijo, los ha de traer à la particion.

12 Los hijos no deben traer à la particion lo que sus padres huviessen gastado con ellos en estudios, ò en libros, y grados, ò en armas, y cavallo, y otros gastos para armarle Cavalleros. *L. 5. tit. 15. part. 6.*

13 Las deudas, que el hijo hizo por mandado de su padre, se deben pagar de los bienes de la herencia; y lo mismo será si la tal deuda fuesse en provecho del padre, aunque no la huviessse mandado hazer; y lo mismo se entiende quando el padre empecò à pagar parte de la deuda, aunque el no supiesse quando se contraxo, ò si el hijo fuesse estudiante con consentimiento de su padre, en este caso el padre, y sus herederos son obligados à pagar la deuda en quanto pueda montar la costa, que el estudiante podia hazer en comer, vestir, y alquiler de casa, y otras cosas necesarias para mantenerse; mas si el hijo, despues de salido de la patria potestad, empecasse à pagar esta deuda, debe, y es obligado solo à acabarla de pagar. *L. 5. y 6. t. 1. part. 5.*

14 Trayendo alguno de los herederos algo à colacion, y particion, la puede retener en si por el precio que valiere, y los demás herederos deben ser entregados en otros bienes, que valgan otro tanto. *L. 3. tit. 4. part. 5.*

15 Si en la hazienda huviere alguna cosa, que siendo partida en tantas partes como son los herederos, notablemente se menoscabasse, se debe adjudicar à vno, ò dos, con cargo que den lo que tocara à los demás en dinero, ò en otros bienes. *L. 2. t. 4. li. 3. del fuer.*

16 Casando alguno con muger, que tenga hijos de otro marido, la ganancia que se hiziere con los bienes de los hijos, sean muebles, ò rayzes, la mitad es del padrastro, ò madrastra, y la otra mitad de los hijos, excepto si tuvieren los bienes de los hijos en guarda, con be-

neficio de inventario, que en tal caso no deben aver nada los hijos de las ganancias, porque solo son obligados à pagar los bienes por el inventario.

L. 6. t. 6. li. 3. del fuero. 17 El lecho cotidiano es del que quedare vivo, marido, ò muger; y casandose despues, ha de bolver este lecho à la particion con los demás herederos.

L. 4. t. 9 lib. 5. Recop. 18 La muger es preferida en sus bienes dotales conocidos, à otros dotes, y acreedores anteriores.

L. 18. t. 11. part. 4. 19 Si la dote de la muger fuere apreciada, si se mejoraren los bienes della, ò perdiessen de su valor, al marido pertenece el provecho, ò el daño della: y no siendo apreciada, pertenecen à la muger el provecho, ò el daño: mas si el dote lo diessse la muger, diziendo, que dava en dote à su marido unas casas, estimadas en tanta cantidad, con calidad, que separandose el matrimonio, fuesse en eleccion del marido, de bolver las casas, ò aquella cantidad, en tal caso, el provecho, ò el daño, que sobre iniessse à la casa, será de la muger, si el marido eligiessse bolverle las casas, sino es probando la muger, que el daño vino por culpa del marido.

L. 19. t. 11. part. 4. 20 Si la muger diessse en dote al marido alguna possession apreciada, con calidad, que quede en eleccion de la muger tomar la possession, ò el precio, separandose el matrimonio, sin aver elegido el pro, ò el daño de la possession, es para la muger. Y aun si se diessse la possession, diziendo, que dava la possession apreciada en tal cantidad, y que el precio se ponia para que en todo tiempo constiessse del valor, por si se menoscabasse, con solo esto, aunque no se diga otra cosa, el provecho, ò el daño es de la muger.

L. 20. y 21. t. 11. p. 4. Sig. lib. 2. c. 11. n. 59. 21 Dando la muger en dote al marido alguna esclava, ò ganados, si son apreciados, el pro, ò el daño, es del marido; mas sino se apreciassen, será el pro, ò el daño de la muger, y en este caso los partos de la esclava serán de la muger; y en quanto à los ganados, los frutos serán comunes de ambos, y el peligro de la muger; mas de los que fueren naciendo se ha de cumplir el numero de los que murieren: y la dote, que se pudiesse contar como dinero, ò en cosa que se pueda pesar, como metal, ò ce-

ra, ò cosa semejante, ò en cosa que se pueda medir, como granos, vino, ò azeyte, ò otra cosa tal, en esto que se dan son del marido, porque despues las puede vender, ò disponerlas como quisiere; mas es obligado à bolver otro tanto, y tan bueno como lo que recibió, ò el precio, si se apreciaron quando se dieron; y el menoscabo que los bienes muebles, ò rayzes tuvieren, se deben suplir de las ganancias, si las huviere.

22 Y concurriendo el credito de dos dotes à la particion, se harán separaciones de los caudales, y ganancias de cada matrimonio; de suerte, que à cada dote se de lo que se le debiere, para que no se pague con las ganancias. Quedan à vn dote el otro; y en esto ay diferentes estilos: remito al Lector à la forma de particion, que pongo al fin de esta obra: Y lo mismo se entenderà en las deudas, que el marido solo debiere; y las que debiere la muger, tambien se han de sacar assi; mas las que fueren de ambos, se han de sacar del capital: y no constando, en que tiempo se ganaron los bienes multiplicados, si en el tiempo del primero, ò segundo matrimonio, se han de dividir, adjudicando prerata de el tiempo que duraron los dos casamientos: y no entregandose à la muger su dote, al tiempo que se le debe entregar, se le han de pagar intereses, à razon de cinco por ciento, de la hazienda de su marido.

23 Sacadas las deudas comunes de la hazienda, que deben marido, y muger juntos, se parten las ganancias por mitad; y sacadas deudas particulares del difunto, su capital, y parte de ganancias, se junta, y haze vn cuerpo, y del se han de sacar las mejoras de tercio, y quinto; y como estas no se pueden sacar de los dotes, y donaciones, que se traen à colacion, y particion: despues, en caso de aver estas cosas, que se traen à particion, se ha de bolver à hazer cuerpo de hazienda nuevo, para partir, y ver lo que à cada vno toca de legitima, y alli se ha de considerar, lo que quedò de la hazienda, despues de sacado el tercio, y quinto, y con el tal resto se han de juntar las dotes, y donaciones que se traen à la particion, y junto todo, se parte entre los herederos, y lo que à cada

Sig. lib. 2. cap. 11. n. 145 y 146 y 158.

vno tocasse, le paga haciendolo hijuela de bienes: y à los que traxeron à la particion à conferir, se les adjudica en parte de pago los mismos bienes, que traxeron, en sus propios precios; y se debe hazer distincion de lo que toca de capitales, y de bienes gananciales à cada vno. Y si los dotes, y donaciones propter nupcias de los hijos comunes los dieron marido, y muger, se han de contar en los bienes gananciales; y no los aviendo, se han de pagar por mitad de los bienes de cada vno. Y si el padre solo dota, ò haze donacion propter nupcias à algun hijo comun, y del matrimonio, y ay bienes gananciales, de todos ellos se han de pagar: y si no los huviere, se pagaràn de los bienes del marido, y no de los de la muger. Y si la particion fuere de los bienes del marido, y muger, se haze mas declaracion, de suerte que se distingan, y lo que à cada vno toca de cada parte de los padres.

L. 8. y 13. l. 4. lib. 3. del fuero. 24 La division, que se haze entre los herederos, ò otras personas, por escrito, ò de palabra, no se puede dár por ninguna, si no es siendo menor el que lo pidiere, y probare fuè agraviado: y el que quebranta la particion, que el, y sus consortes huvieren hecho, y se entrare en la parte de alguno de los otros, tanto pierde de la suya, quanto tomó de lo ageno.

25 Hecha la particion, los Contadores la presentan ante la Justicia, y juran averla hecho bien, y fielmente, y el Juez manda dar traslado à las partes, para que dentro de tres dias la aprueben, ò contradigan, con aperebimiento, y se entregue à cada vno por termino de tres dias, y pueden dezir de agravios: y no lo haziendo en este termino, y por alguno acusandose la rebeldia, se aprueba.

Escritura de Particion de conformidad.

SEpan quantos esta escritura vieren, como Nos Fulano, y Fulano, vezinos desta Villa, hijos de Fulano difunto, dezimos, que por su muerte se hizo inventario, y aprecio de sus bienes; y aviendo pagado sus deudas, le-

gados, y funeral de el cuerpo de la hazienda, ò dezir lo que sobre esto huviere de conformidad, por escusar gastos de Contadores, y otros, que se suelen ocasionar, hizimos particion, y division de dicha hazienda igualmente, como consta de los memoriales firmados de nuestros nombres, y del presente Escrivano: ò si las huviere hecho algun Contador, dezirlo assi, que dichos memoriales, ò quenta pedimos al presente Escrivano la ponga original con esta Escritura, incorporandola en ella; y assi se hizo, que su tenor es como se sigue.

Aquí los Memoriales, ò quenta.

Y puede se en la misma Escritura hazer la particion: y en la via, y forma, que aya lugar de derecho, aceptando, como aceptamos, los bienes, y herencia de nuestro padre, con beneficio de inventario, y demás protestas, que sobre ello convengan, otorgamos, que aprobamos el inventario, y aprecio, paga de deudas, legados, y funerales, memoriales, ò quenta, y adjudicaciones de bienes, que nos vàn hechas: nos damos por entregados de los bienes, titulos, derechos, y acciones, que nos tocan, y vàn adjudicados, y por no parecer la entrega, renunciamos las leyes de la prueba, engaño, error de quenta, cosa no vista, y excepcion de la nonnumerata pecunia: y nos damos poder cumplido el vno al otro, para que podamos tomar la posesion de dichos bienes, que nos vàn adjudicados: y en el interin nos constituimos por inquilinos, tenedores, y poseedores el vno del otro: y confesamos, que esta particion se ha hecho sin agravio de ninguna de las partes, en poca, ni en mucha cantidad: y caso que aya desigualdad de ella, nos hazemos gracia, y donacion irrevocable, que el Derecho llama entre vivos, y partes presentes: y nos desistimos de qualquier derecho, que podamos tener cada vno, de los bienes que al otro le vàn adjudicados: y nos los cedemos, y traspasamos para que sean nuestros, y podamos disponer de ellos como nos pareciere; y declaramos estar satisfechos de los bie-

bienes que así quedaron de nuestro padre, contenidos en el inventario: y si otros parecieren, se han de dividir entre nosotros: Y nos obligamos al saneamiento cada uno de los bienes, que al otro le van adjudicados, &c. Y nos obligamos de aver por firme esta Escritura, y la dicha particion: y de no ir contra ella, ni el inventario, aprecio, y adjudicaciones por ninguna causa, pena de tantos maravedis, la mitad para la Camara de su Magestad, y la otra mitad para la parte obediente; y la pena pagada, o no, u graciosamente remitida, siempre ha de ser firme la particion, y esta Escritura; y a su cumplimiento obligamos nuestras personas, y bienes, poderio de justicias, y renunciacion de leyes, y declarar son mayores de veinte y cinco años, y juran de averlo por firme, por lo que mira a la confirmacion, y perpetuidad, &c. ==

Este trabajo quisiere fuesse de alguna utilidad para los Escrivanos, que es el unico fin que me ha movido a emprenderlo; quiera nuestro Señor así sea, y para su santo servicio. == == == == ==

F I N.

San Domingue

Antonio Domingue